

To the Executive Secretary of the Inter-American Court of Human Rights,
Pablo Saavreda Alessandri
Avenida 10, Calles 45 y 47 Los Yoses, San Pedro, San José, Costa Rica
18 December 2023

**Collective Input to the Inter-American Court of Human Rights regarding the requested
Advisory Opinion submitted by the Republic of Chile and the Republic of Colombia
regarding “*Climate Emergency and Human Rights*”**

This intervention is coordinated by (in alphabetical order):

Dr Gamze Erdem Türkelli (Assistant Research Professor, University of Antwerp) and
Michael George Marcondes Smith (PhD Fellow, University of Antwerp)

And collectively written by (in alphabetical order):

Arınç Onat Kılıç (PhD Fellow, University of Antwerp);
Dr Bridget Lewis (Associate Professor, Queensland University of Technology);
Dr Deborah Casalin (Postdoctoral Fellow, University of Antwerp);
Ella Vines (PhD Fellow, University of Melbourne).
Dr Gamze Erdem Türkelli (Assistant Research Professor, University of Antwerp);
Dr Julia Dehm (Senior Lecturer, La Trobe Law University);
Dr Kata Dozsa (Postdoctoral Fellow, University of Antwerp);
Dr Lauren Nishimura (Postdoctoral Fellow, Melbourne Law School);
Michael George Marcondes Smith (PhD Fellow, University of Antwerp);
Dr Rowena Maguire (Associate Professor, Queensland University of Technology);

(undersigned)

This input has been collectively written by academics in the field of international human rights law and international environmental law from across the globe. The scholars express their expert opinions independently from their institutional affiliations. This intervention has been originally produced in English and subsequently translated into Spanish by the coordinators. References are made in the Spanish version to the original Spanish documents when available. Otherwise, the English text is provided in a footnote. Any clarification is ideally done with reference to the original English version of the submission, if possible.

Table of contents

1. Regarding State obligations derived from the duties of prevention and the guarantee of human rights in relation to the climate emergency (relating to section A of the request).....	3
Commit to mitigation targets that represent that State's 'fair share' of global efforts to limit warming to 1.5C above pre-industrial levels.....	5
To not authorize, approve or enable activities, particularly the expansion of fossil fuel extraction or the construction of new fossil fuel infrastructure that would undermine global efforts to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels.....	6
1.4. To regulate third party corporations to ensure that they implement effective climate mitigation measures and do not pursue activities, particularly the expansion of fossil fuel extraction or the construction of new fossil fuel infrastructure that would undermine global efforts to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels.....	9
1.5.....	10
1.6. Planetary boundaries	12
1.7. Differentiated measures in the context of women/gender.....	13
1.8. Climate change and socio-economic inequalities	16
1.8.1. Obligations relating to the principle of equality and non-discrimination in the context of climate change and its inseparability from socio-economic inequalities	16
1.8.2. Socio-economic inequality, grounds of discrimination, and intersectionality... <td>18</td>	18
1.8.3. Equal right to a healthy environment and disparate effect on vulnerable groups 19	
2. Regarding the differentiated obligations of States in relation to the rights of children and the new generations in light of the climate emergency (relating to section C of the request). <td>20</td>	20
2.1. The broad children's rights context.....	20
2.2. Access to justice in climate change matters	21
2.3. Access to justice as a positive obligation of the States:	22
2.4. Guarantees of access to child-friendly justice:.....	22
3. Regarding the Convention-based obligations of prevention and the protection of territorial and environmental defenders, as well as women (relating to section E of the request)	23
4. Regarding the shared and differentiated human rights obligations and responsibilities of States in the context of the climate emergency, particularly in the context of involuntary human mobility – migration and forced displacement (relating to section F of the request)	24
4.1. States' substantive obligations and duties	26
4.1.1. Rights to free movement and choice of residence and prohibition against arbitrary displacement	26
4.1.2. Positive duties associated with the rights to life and to food, water, health, and housing 27	

4.2.	Specific obligations owed to migrants and refugees.....	28
4.3.	States' procedural human rights obligations	31
4.4.	Timely measures and a systemic understanding of obligations	31
4.5.	States' obligations to cooperate and assist	35
4.6.	Guiding Principles.....	36
4.6.1.	Precautionary principle	36
4.6.2.	Principles of equity and common but differentiated responsibilities and respective capabilities (CBDR-RC).....	37
4.6.3.	Principles of equality and non-discrimination	37
4.7.	What obligations and principles should guide the individual and coordinated measures that the States of the region should adopt to deal with involuntary human mobility, exacerbated by the climate emergency?.....	38
4.7.1.	The right not to be displaced and the prevention of climate displacement.....	39
4.7.2.	International human rights law and protection of climate migrants and displaced persons	41
4.7.3.	International human rights law and reparation for violations linked to climate displacement	42

1. *Regarding State obligations derived from the duties of prevention and the guarantee of human rights in relation to the climate emergency (relating to section A of the request)*

It is well established that climate change will have a catastrophic impact on the realization of almost all protected rights.¹ Already at 1.1°C of warming, climate change is severely threatening the realization of human rights around the world, with those who are already socially vulnerable and marginalized impacted most severely.² In 2018 the Human Rights Committee's General Comment on the Right to Life identified that “[e]nvironmental degradation, climate change and unsustainable development constitute some of the most pressing and serious threats to the ability of present and future generations to enjoy the right to life”.³ In 2019 five UN treaty bodies issued a joint statement on climate change and human rights where they stated that “[f]ailure to take measures to prevent foreseeable human rights harm caused by climate change, or to regulate activities contributing to such harm, could

¹ UNGA Resolution A/76/L.75 26 July 2022 and HRC Resolution, 8 October 2021, UN Doc A/HRC/RES/48/13 both recognising the human right to a clean, healthy and sustainable environment also recognise the impacts of climate change on the realisation of all human rights.

² Hans-O. Pörtner et al, ‘Summary for Policymakers’ in Hans-O. Pörtner et al (eds) *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability – Contribution of Working Group II to the Sixth Assessment Report of the Intergovernmental Panel on Climate Change* (Cambridge: Cambridge University Press, 2022)

³ Human Rights Committee, ‘General Comment No 36 on Article 6 of the International Covenant on Civil and Political Rights, on the Right to Life’, CCPR/C/GC/36 (3 September 2019), para 62.

constitute a violation of States' human rights obligations".⁴ The UN Human Rights Committee in *Billy et al v Australia* confirmed climate impacts are already causing human rights violations.⁵

In light of the Paris Agreement and the scientific consensus which recommends that global temperatures should not increase beyond 1.5°C, this entails substantive obligations on all States to "put in place a legislative and administrative framework designed to provide effective deterrence" against threats to human rights.⁶

States have obligations to act to prevent human rights harm not only caused by state agents but third parties. This includes obligations to prevent human rights harm with respect to a State's own decisions and omissions as well as those of state agents and third parties over whose activities it exercises effective control or is in a position to regulate, for instance, as a home State of transnational corporations.⁷ With respect to climate change, which is caused by transboundary emissions resulting from the production and use of fossil fuels and other carbon-emitting activities, the obligations to prevent human rights harm extend to countering the "foreseeable, continuous and severe impact [of greenhouse gas emissions] on the enjoyment of human rights within and beyond [a State's] borders".⁸ As such, "[p]eople whose enjoyment of [their human] rights is negatively affected are under the power, authority or control of each of the Contracting Parties to the extent that each of those Parties permit [carbon] emissions, and other conduct that exacerbates emissions in other States and that foreseeably has or will cause harms on a continuous and long-term basis" and thus fall within that States' jurisdiction. This Court has also aptly underscored that jurisdiction is not limited to national territory with respect to transboundary damage its Advisory Opinion OC-23/17:

*For the purposes of the American Convention, when transboundary damage occurs that effects treaty-based rights, it is understood that the persons whose rights have been violated are under the jurisdiction of the State of origin, if there is a causal link between the act that originated in its territory and the infringement of the human rights of persons outside its territory.*⁹

In light of the foregoing, the State obligations with respect to prevention in turn require each State to:

- Commit to mitigation targets that represent that State's 'fair share' of global efforts to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels.

⁴ Joint Statement by the Committee on the Elimination of Discrimination Against Women, the Committee on Economic, Social and Cultural Rights, the Committee on the Protection of the Rights of All Migrant Workers and Members of Their Families, the Committee on the Rights of the Child and the Committee on the Rights of Persons with Disabilities, 'Statement on human rights and climate change', HRI/2019/1 (14 May 2020), para [1] under the heading 'States' Human Rights Obligations'.

⁵ Human Rights Committee, 'Views adopted by the Committee under article 5 (4) of the Optional Protocol, concerning communication No. 3624/2019', CCPR/C/135/D/3624/2019 (22 September 2022).

⁶ See eg *Öneryıldız v Turkey* [GC] para 89; *Kolyadenko and Others v Russia* para 157; *Tătar v Romania* para 88

⁷ As this Court has also underscored in its Advisory Opinion 23 on Human Rights and the Environment.

⁸ European Court of Human Rights, *Claudia Duarte Agostinho and Others v. Portugal and 32 Other States*, Application no. 29371/20, Written Submission on Behalf of The Extraterritorial Obligations Consortium et al., para. 14.

⁹ IACtHR, Advisory Opinion OC-23/17, para. 101 (citations omitted)

- Ensure the effective functioning of a regulatory framework designed to achieve these targets through implementation, supervision and enforcement.
- To not authorize, approve or enable activities, particularly the expansion of fossil fuel extraction or the construction of new fossil fuel infrastructure that would undermine global efforts to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels.
- To regulate third parties, including corporate entities, to ensure that they implement effective climate mitigation measures and do not pursue activities, particularly the expansion of fossil fuel extraction or the construction of new fossil fuel infrastructure that would undermine global efforts to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels.
- To cooperate with other states to achieve a low-carbon and sustainable future, including through sharing information, technology transfer, capacity building and the provision of climate finance.

1.1. Commit to mitigation targets that represent that State's 'fair share' of global efforts to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels

Each State is required to contribute their 'fair share' to global mitigation efforts to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels. The current 'nationally determined contributions' made by States parties to the Paris Agreement are insufficient to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels. The IPCC Sixth Assessment report stated that "Global GHG emissions in 2030 implied by nationally determined contributions (NDCs) announced by October 2021 make it likely that warming will exceed 1.5°C during the 21st century and make it harder to limit warming below 2°C. There are gaps between projected emissions from implemented policies and those from NDCs and finance flows fall short of the levels needed to meet climate goals across all sectors and regions."¹⁰ The IPCC has warned that only a "brief and rapidly closing window of opportunity"¹¹ remains to "secure a liveable and sustainable future for all" and the United Nations Environment Programme (UNEP) recently stated that "only an urgent system-wide transformation can avoid climate disaster".¹²

In order to limit global warming to 1.5°C above pre-industrial levels with limited or no overshoot, deep, rapid, immediate and sustained emissions reductions are required.¹³ IPCC modelling show this requires reaching net zero CO₂ by the early 2050s, followed by net negative CO₂ emissions and that global GHG emissions would need to reduce by 43 percent by 2030; by 60 percent by 2035; by 69 percent by 2040 and by 84 percent by 2050.¹⁴

The principle of "common but differentiated responsibilities and respective capacities"¹⁵ (CBDR-RC) must guide the setting of State-based mitigation objectives. The international

¹⁰ IPCC, *Climate Change 2023: Synthesis Report – Summary for Policy Makers*, p. 10.

¹¹ Hans-O. Pörtner et al, 'Summary for Policymakers' in Hans-O. Pörtner et al (eds) *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability – Contribution of Working Group II to the Sixth Assessment Report of the Intergovernmental Panel on Climate Change* (Cambridge: Cambridge University Press, 2022), 33.

¹² United Nations Environment Programme, *Emissions Gap Report 2022* (Nairobi: United Nations Environment Programme, 2022).

¹³ IPCC, *Climate Change 2023: Synthesis Report – Summary for Policy Makers*, p. 20.

¹⁴ Ibid, p. 20-21.

¹⁵ UNFCCC, Article 3.3; Paris Agreement preamble para 3, Article 2.2, 4.3, 4.19.

environmental law principle of CBDR-RC also informs human rights, including the right to a clean, healthy and sustainable environment as recognized by the UN General Assembly in 2022.¹⁶ The UNGA resolution notes that the promotion of the human right to a clean, healthy and sustainable environment “requires the full implementation of the multilateral environmental agreements under the principles of international environmental law” (para. 3), the principle of CBDR-RC being one such key principle. The question of what constitutes each State’s ‘fair share’ of the global mitigation effort engages questions of: the level of that State’s historical emissions; that State’s level of economic capacity (as measured by the Human Development Index); a right to equal cumulative per capita emissions of each person.¹⁷

1.2. Ensure the effective functioning of a regulatory framework designed to achieve these targets through implementation, supervision and enforcement

Each State is required to ensure they have in place an effective regulatory framework designed to achieve their emission targets through implementation, supervision and enforcement. Given serious concerns about the feasibility at scale and environmental integrity of ‘carbon offsets’¹⁸ and ‘carbon removal technologies’ as well as the potential human rights risk caused by carbon offsets, regulatory frameworks must prioritize domestic emission reduction pathways focused on avoiding and mitigating GHG emissions. Carbon offsets should, if at all, only be used as a last resort to address hard to abate emissions. The 2022 report by the UN High-Level Expert Group on the Net-Zero Emissions Commitments of Non-State Entities, *Integrity Matters: Net Zero Commitments by Businesses, Financial Institutions, Cities and Regions* highlighted the need for “urgent and deep reductions of emissions across the value chain” and that offsets should not be used for meeting 1.5°C targets, although there was some scope for “high integrity carbon credits” for efforts exceeding 1.5°C targets.¹⁹

1.3. To not authorize, approve or enable activities, particularly the expansion of fossil fuel extraction or the construction of new fossil fuel infrastructure that would undermine global efforts to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels

In order to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels the majority of proven economically recoverable oil, gas and coal reserves need to remain underground, unburnt. In order to have a 50 percent likelihood of limiting warming to 1.5°C, the remaining carbon budget (from 2020) is only 500 GtCO₂.

The IPCC has shown that the “Projected CO₂ emissions from existing fossil fuel infrastructure without additional abatement would exceed the remaining carbon budget for 1.5°C”.²⁰

¹⁶ UN GA, Resolution on the human right to a clean, healthy and sustainable environment, A/76/L.75, 26 July 2022.

¹⁷ See <https://climateactiontracker.org/methodology/cat-rating-methodology/fair-share/>

¹⁸ Thales West et al, ”Action needed to make carbon offsets from forest conservation work for climate change mitigation” *Science*, Vol 381, No 6660 (2023).

¹⁹ High-Level Expert Group on the Net-Zero Emissions Commitments of Non-State Entities, *Integrity Matters: Net Zero Commitments by Businesses, Financial Institutions, Cities and Regions* (2022).

²⁰ IPCC, *Climate Change 2023: Synthesis Report – Summary for Policy Makers*, p. 19.

All States should reduce the extraction and combustion of fossil fuels to put the globe on a trajectory consistent with the Paris Agreement's temperature goal.²¹ Thus in order to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels states need to (i) not authorize, approve or enable the expansion of fossil fuel extraction or the construction or new fossil fuel infrastructure and (ii) accelerate efforts to phase down existing fossil fuel production, the generation of fossil fuel-based power and phase out inefficient fossil fuel subsidies.²²

The International Energy Agency's NetZero 2050 scenario shows that no new oil or gas fields nor any new coal mine or mine extensions or new coal fired power stations should be approved for development after 2021, and existing coal fired power stations need to be rapidly decommissioned.²³ Their 2023 update reiterated that "No new long-lead time upstream oil and gas projects are needed in the NZE Scenario, neither are new coal mines, mine extensions or new unabated coal plants".²⁴

The scientific research shows that in order to have a 50 per cent chance of limiting warming to 1.5°C, 60 per cent of oil and fossil methane gas, and 90 per cent of coal must remain unextracted.²⁵ Therefore, most regions must peak production now or in the next decade and oil and gas production must decline globally by 3 per cent each year until 2050.

In March 2023 the UN Secretary-General called for an "all-hands-on-deck Acceleration Agenda" that called on countries to commit to actions including:

- No new coal, the phasing out of coal by 2030 in Organization for Economic Co-operation and Development (OECD) countries, and 2040 in all other countries.
- Ending all international public and private funding of coal.
- Ceasing all licensing or funding of new oil and gas — consistent with the findings of the International Energy Agency.
- Stopping any expansion of existing oil and gas reserves.
- Shifting subsidies from fossil fuels to a just energy transition.
- Establishing a global phase down of existing oil and gas production, compatible with the 2050 global net-zero target.²⁶

There is a consolidating consensus that human right obligations require equitably phasing out fossil fuels. In 2022 the Special Rapporteur on human rights in the context of climate change recommended that the General Assembly should "[p]ass a resolution to ban any further

²¹ J. Rogelj, et al., 'Mitigation Pathways Compatible with 1.5°C in the Context of Sustainable Development', in IPCC, *Global Warming of 1.5°C: An IPCC Special Report* (Cambridge, UK: Cambridge University Press, 2018), 96–7

²² See also UNFCCC, 'Glasgow Climate Pact', Decision 1/CP.26, para 20.

²³ International Energy Agency, *Net Zero by 2050: A Roadmap for the Global Energy Sector* (Paris: International Energy Agency, 2021).

²⁴ International Energy Agency, *Net Zero Roadmap: A Global Pathway to Keep the 1.5°C Goal in Reach* (2023).

²⁵ Dan Welsby et al, 'Unextractable fossil fuels in a 1.5 C world' (2021) 597 *Nature* 230. See also Christophe McGlade and Paul Ekins 'The Geographical Distribution of Fossil Fuels Unused When Limiting Global Warming to 2 °C' (2015) 517 *Nature* 187.

²⁶ United Nations, 'Secretary-General Calls on States to Tackle Climate Change 'Time Bomb' through New Solidarity Pact, Acceleration Agenda, at Launch of Intergovernmental Panel Report', SG/SM/21730 (20 March 2023)

development of fossil fuel mining and other harmful mitigation actions".²⁷ In 2020 the Independent Expert on human rights and solidarity highlighted that "fossil fuel exploitation must be radically transformed to avoid further dangerous climate change" and that the continued investment in, subsidization and exploitation of fossil fuels "imperil[s] the fundamental human rights of everyone around the world".²⁸ In 2019 the Special Rapporteur on human rights and the environment argued that "emissions from fossil fuels need to be reduced, beginning immediately" and called on countries, especially developed countries to take actions including "[r]ejecting any other expansion of fossil fuel infrastructure" and "[p]rohibiting the expansion of the most polluting and environmentally destructive types of fossil fuel extraction".²⁹ In 2016, his predecessor wrote that "[k]eeping the increase in global temperature to well below 2°C requires States to move rapidly and steadily towards a world economy that no longer obtains energy from fossil fuels".³⁰ The Committee on Economic, Social and Cultural Rights has also recommended to states that they should stop some proposed oil and gas developments, because such plans would be "counter to the State party's commitments under the Paris Agreement and would have a negative impact on global warming and on the enjoyment of economic and social rights by the world's population and future generations".³¹ In the 2022 Australian case, *Waratah Coal Pty Ltd v Youth Verdict Ltd* the Queensland Land Court recommended refusing an environmental authority and mining lease applications for the project, in part because the mine's contribution to climate change would undermine human rights.³²

While the phasing out of fossil fuels is necessary in order to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels, human rights considerations need to inform how such phasing out is conducted. In particular, such a transition needs to be attentive to the need to ensure affordable and clean energy for all, especially those living in poverty, hundreds of millions of whom still lack access to electricity. Phasing out fossil fuel may also require rethinking how a State seeks to realize the right of development of its peoples. However, a state should not be able to knowingly harm individuals in its own or other jurisdictions through the extraction or use of fossil fuels in order to advance economic development on behalf of its own citizens, in the same way as it is unacceptable to reap the profits of exported highly enriched uranium, if it is known that the uranium will be used for illegal weapons manufacture.³³ Moreover, the principle of human-rights based international solidarity demands that States with large historical and

²⁷ General Assembly, 'Report of the Special Rapporteur on the Promotion and Protection of Human Rights in the Context of Climate Change - Promotion and Protection of Human Rights in the Context of Climate Change Mitigation, Loss and Damage and Participation', A/77/226 (26 July 2022), para 90(e).

²⁸ Human Rights Council, 'International Solidarity and Climate Change: Report of the Independent Expert on Human Rights and International Solidarity', A/HRC/44/44 (1 April 2020), para 29 and 30.

²⁹ General Assembly, 'Human Rights Obligations Relating to the Enjoyment of a Safe, Clean, Healthy and Sustainable environment', A/74/161 (15 July 2029), para 76 and 78.

³⁰ Human Rights Council, 'Report of the Special Rapporteur on the Issue of Human Rights Obligations Relating to the Enjoyment of a Safe, Clean, Healthy and Sustainable Environment', A/HRC/31/52 (1 February 2016), para 78

³¹ Cited in General Assembly, 'Human Rights Obligations Relating to the Enjoyment of a Safe, Clean, Healthy and Sustainable environment', A/74/161 (15 July 2019), para 67.

³² [2002] QLC 21.

³³ Jeremy Moss 'Mining, Morality and the Obligations of Fossil Fuel Exporting Countries' (2016) 51(3) *Australian Journal of Political Science* 496, 505

ongoing emissions take the lead in phasing out fossil fuels and may in cases require international compensation be paid to low-income countries to support them in leaving fossil fuels in the ground.³⁴

1.4. To regulate third party corporations to ensure that they implement effective climate mitigation measures and do not pursue activities, particularly the expansion of fossil fuel extraction or the construction of new fossil fuel infrastructure that would undermine global efforts to limit warming to 1.5°C above pre-industrial levels

In addition to preventing climate change related human rights impacts from their own actions, States must prevent climate change related human rights impacts caused by third parties especially businesses; and must establish, implement, and enforce laws, policies and programmes to prevent such climate change related human rights impacts.³⁵

The United Nations Committee on the Rights of the Child, in its recent General Comment No. 26 (2023) on children's rights and the environment, with a special focus on climate change, has concluded that States have an obligation of regulation within their territory as well as with respect to impacts extraterritorially of business enterprises (for home states) to prevent climate change-related human rights harm:

107. States must take all necessary, appropriate and reasonable measures to protect against harms to children's rights related to climate change that are caused or perpetuated by business enterprises, while businesses have the responsibility to respect children's rights in relation to climate change. States should ensure that businesses rapidly reduce their emissions and should require businesses, including financial institutions, to conduct environmental impact assessments and children's rights due diligence procedures to ensure that they identify, prevent, mitigate and account for how they address actual and potential adverse climate change-related impacts on children's rights, including those resulting from production-related and consumption-related activities and those connected to their value chains and global operations.

108. Home States have obligations to address any harm and climate change-related risks to children's rights in the context of business enterprises' extraterritorial activities and operations, provided that there is a reasonable link between the State and the conduct concerned, and should enable access to effective remedies for rights violations. This includes cooperation to ensure the compliance of business enterprises operating transnationally with applicable environmental standards aimed at protecting children's rights from climate change-related harm and the provision of international assistance and cooperation with investigations and enforcement of proceedings in other States.³⁶

³⁴ Simon Carney, *Climate Change, Equity and Stranded Assets* (Oxfam America, 2016).

³⁵ Committee on Economic, Social and Cultural Rights, general comment No. 3 on the nature of States parties' obligations (E/1991/23); General Assembly," Human Rights obligations relating to the enjoyment of a safe, clean, healthy and sustainable environment' A/74/161 (15 July 2019), para 65.

³⁶ United Nations Committee on the Rights of the Child, General comment No. 26 (2023) on children's rights and the environment, with a special focus on climate change, CRC/C/GC/26, 22 August 2023.

Research studies have shown that 90 producers of fossil fuels and cement – the so-called ‘carbon majors’ – have created 63 per cent of cumulative worldwide emissions from 1751 to 2010.³⁷ 15.8 per cent of global emissions emanating from industrial activity up to 2010 can be attributed to the ten largest investor-owned energy companies.³⁸ The corporate actors most responsible for the climate crisis have, for decades, cast doubt on climate science and opposed efforts to regulate GHG emissions.³⁹ The ‘corporate capture’ of regulatory institutions by business interests that profit from continued fossil fuel extraction risks undermining effective rights-based climate action. The Special Rapporteur on human rights in the context of climate change in his 2022 report expressed concern about how “business elites with interests in the fossil fuel and carbon intensive industries have disproportionate access to decision-makers”.⁴⁰

1.5. To cooperate with other states to achieve a low-carbon and sustainable future, including through sharing information, technology transfer, capacity building and the provision of climate finance.

State obligations in the context of prevention and the guarantee of human rights in relation to the climate emergency also extend to international cooperation. Article 26 of the American Convention on Human Rights (1969) imposes obligation on State Parties to “undertake to adopt measures, both *internally and through international cooperation*, especially those of an economic and technical nature, with a view to achieving progressively, by legislation or other appropriate means, the full realization of the rights implicit in the economic, social, educational, scientific, and cultural standards set forth in the Charter of the Organization of American States as amended by the Protocol of Buenos Aires”.

Similarly, Article 2.1 of the International Covenant on Economic, Social and Cultural Rights imposes obligation on all States to “take steps, individually *and through international assistance and co-operation*, especially economic and technical, to the maximum of its available resources, with a view to achieving progressively the full realization of the rights recognized in the present Covenant by all appropriate means, including particularly the adoption of legislative measures.” Thus, in line with the duty to cooperate under international human rights law as set out in Article 2.1 ICESCR, States with greater capabilities have an obligation to provide international assistance and cooperation, including particularly economic and technical assistance with a view to achieving the full realisation of economic, social and cultural rights, including in the context of transitions to carbon-neutrality in response to climate change. This is in line with the environmental law principle of CBDR-RC.

States also have obligations to cooperate under international climate law. The UNFCCC obliges all Parties to “Promote and cooperate in the development, application and diffusion,

³⁷ Richard Heede, ‘Tracing Anthropogenic Carbon Dioxide and Methane Emissions to Fossil Fuel and Cement Producers: 1854–2010’ (2014) 122 *Climatic Change* 229.

³⁸ Richard Heede, ‘Tracing anthropogenic carbon dioxide and methane emissions to fossil fuel and cement producers, 1854–2010’ (2014) 122 (1-2) *Climatic Change* 229, 234

³⁹ Geoffrey Supran, Stefan Rahmstorf and Naomi Oreskes, ‘Assessing ExxonMobil’s global warming projections’ (2023) 379 *Science* 6628; Naomi Oreskes, *Merchants of Doubt: How a Handful of Scientists Obscured the Truth on Issues of Tobacco Smoke to Global Warming* (Bloomsbury Press, 2010)

⁴⁰ General Assembly, ‘Report of the Special Rapporteur on the Promotion and Protection of Human Rights in the Context of Climate Change - Promotion and Protection of Human Rights in the Context of Climate Change Mitigation, Loss and Damage and Participation’, A/77/226 (26 July 2022), para 74.

including transfer, of technologies, practices and processes that control, reduce or prevent anthropogenic emissions of greenhouse gases".⁴¹ All Parties are also required to cooperate in "scientific, technological, technical, socio-economic and other research, systematic observation and development of data archives related to the climate system", "in the full, open and prompt exchange of relevant scientific, technological, technical, socio-economic and legal information related to the climate system and climate change" and "cooperate in education, training and public awareness related to climate change".⁴²

Arts 4.3, 4.4, 4.5 and 11 of the UNFCCC provide guidance on how climate finance should be provided. According to Art. 4.3 UNFCCC, developed countries have an obligation to "provide new and additional financial resources to meet the agreed full costs incurred by developing country Parties in complying with their obligations" of implementation under the UNFCCC. In this context, the adequacy and predictability in the flow of funds is of utmost importance. In addition, Art. 4.4 UNFCCC places an obligation on developed countries to assist developing countries that are particularly vulnerable to climate change adverse impacts in providing adaptation financing. The financial resources to be provided through climate finance also include the transfer of technology (arts 4.3 and 4.5). Developed states have an obligation to "take all practicable steps to promote, facilitate and finance, as appropriate, the transfer of, or access to, environmentally sound technologies and know-how" particularly to developing countries as an enabling measure to ensure the implementation of the climate targets contained in the UNFCCC (art. 4.5 UNFCCC). Financial resources provided as climate finance (including financing for adaptation, mitigation, and loss and damage), including the transfer of technology, are to be provided as grants or on a concessional basis (art. 11.1 UNFCCC).

In particular, developed country Parties have obligations to "provide financial resources to assist developing country Parties with respect to both mitigation and adaptation" as well as in providing loss and damage financing.⁴³ In giving a children's rights context to climate finance, the UN CRC Committee has underscored the importance of the principle of CBDR-RC, noting that "Developed States should cooperate with developing States in providing climate finance for climate action that upholds children's rights, in line with the international climate-related commitments that States have made" and that "climate finance provided by developed States should be *transparent, additional to other financial flows* that support children's rights *and properly accounted for*, including by avoiding tracking challenges such as double counting".⁴⁴

Commitments made in 2010 to mobilise \$100 billion a year by 2020 to address the needs of developing countries have still not been realised.⁴⁵ Moreover, such finance should be in the form of grants not loans, in order to contribute to a cycle of sovereign indebtedness that results in further risks to human rights.⁴⁶ As the Special Rapporteur on the issue of human rights obligations relating to the enjoyment of a safe, clean, healthy and sustainable environment has stated, "[i]t violates basic principles of justice to force poor countries to pay for the costs of

⁴¹ UNFCCC, Article 4.1(c).

⁴² UNFCCC, Article 4.1(g), (h) and (i).

⁴³ Paris Agreement, Article 9.1; UNFCCC Article 4.3.

⁴⁴ UN CRC Committee, GC 26, para. 112.

⁴⁵ Copenhagen Accord, Decision 2/CP.15, FCCC/CP/2009/11/Add.1, para 8; Determination of the needs of developing country Parties | UNFCCC

⁴⁶ UN CRC Committee, GC 26, para. 113.

responding to climate change when wealthy countries caused the problem".⁴⁷ If there was sufficient political will it is possible to raise adequate financing, the Special Rapporteur on the issue of human rights obligations relating to the enjoyment of a safe, clean, healthy and sustainable environment has shown that demonstrated that \$7 trillion could be raised annually through measures including a global wealth tax, redirecting environmentally damaging subsidies, a global carbon tax, reducing tax evasion and avoidance, special drawing rights for climate action, debt relief and fulfilling official development assistance commitments.⁴⁸

1.6. Planetary boundaries

In responding to the climate emergency, the states should take into account the tension between the dependence on economic growth for achieving development goals and planetary boundaries. "Planetary boundaries" is a recognized concept by the scientific community and IPCC as a set of nine critical environmental limits that humanity should not surpass to maintain a stable and habitable planet. These boundaries cover factors such as climate change, biodiversity loss, and ocean acidification, and crossing them could lead to severe and irreversible environmental changes with potentially catastrophic consequences for the planet. The latest scientific evidence indicated that humanity has transgressed six boundaries out of nine.⁴⁹ Planetary boundaries primarily signify the fact that material expansion of economic activities has limits and continues economic growth may exacerbate climate change and biodiversity crisis, which implies an interference to the right to a healthy environment.

The subject of planetary boundaries and economic growth has come to the attention of UN human rights mechanisms in the context of progressive realization of economic, social and cultural rights as articulated in Article 2 of ICESCR. The Independent Expert on the effects of foreign debt and other related international financial obligations of States on the full enjoyment of all human rights, particularly economic, social and cultural rights reported to the UN that the rights of everyone to an adequate standard of living and the continuous improvement of living conditions "cannot be reduced to exponential economic growth" in Bolivia.⁵⁰ He recommended the Bolivian government to incorporate human rights impact assessments into economic reform decisions. Likewise, United Nations Special Rapporteur on extreme poverty and human rights, Prof Olivier de Schutter, confirmed that economic growth in the European Union creates a tension between social and environmental objectives. He suggested that the realization of economic and social rights "should be less dependent on growth"⁵¹. Therefore, states are obliged to consider the harm that pursuing economic policies focusing on growth might create on environmental integrity. That is why the right to a healthy environment requires

⁴⁷ A/74/161, para 68.

⁴⁸ A/77/284

⁴⁹ Katherine Richardson et al., *Earth beyond Six of Nine Planetary Boundaries*, 9 SCI. ADV. (2023).

⁵⁰ End-of-mission statement by the Independent Expert on the effects of foreign debt and other related international financial obligations of States on the full enjoyment of all human rights, particularly economic, social and cultural rights, Juan Pablo Bohoslavsky, to his visit to Bolivia (6-15 May 2019), OHCHR, <https://www.ohchr.org/en/statements/2019/05/end-mission-statement-independent-expert-effects-foreign-debt-and-other-related> (last visited Oct 5, 2023).

⁵¹ Statement by Professor Olivier De Schutter, United Nations Special Rapporteur on extreme poverty and human rights, on his visit to the European Union (25 November 2020 to 29 January 2021), OHCHR, <https://www.ohchr.org/en/statements-and-speeches/2021/01/statement-professor-olivier-de-schutter-united-nations-special> (last visited Oct 5, 2023).

an attention to planetary boundaries and approaching the economic growth cautiously from a human rights perspective.

1.7.Differentiated measures in the context of women/gender

The gendered implications of climate change were the focus of discussions at the 66th session of the Commission on the Status of Women (CSW) held in 2022. The Agreed Conclusions from CSW highlight the importance of achieving gender equality and the empowerment of all women and girls in the context of climate change, environmental and disaster risk reduction policies, and programs.⁵² The Agreed Conclusions recognise that the climate emergency impacts on women in specific ways and differential measures are therefore needed to protect women's human rights. Women's vulnerability is due primarily to socially constructed gender norms which increase their exposure to risk and/or limit their access to effective adaptation measures.

For instance, studies have shown that women are at an increased risk from malaria arising as a result of climate change. This is due to the feminization of agricultural activities and other outdoor labour which increases exposure to mosquito bites. At the same time, socially constructed norms around farm management and finances limit women's ability to make decisions which could help them manage these risks.⁵³ Similar differential impacts have been reported in relation to other vector-borne diseases like Zika, Lyme disease and dengue.⁵⁴ Women also face increased risks from vector-borne diseases contracted during pregnancy.⁵⁵ These effects jeopardise the right of women to enjoy the right to health and to a healthy environment (articles 10 and 11 of the Protocol of San Salvador), and can amount to a violation of the right to life (American Convention art 4).

Women are also at greater risk of harm from the climate emergency where they face existing financial or housing insecurity. For instance, the ongoing conflict in Colombia has resulted in as many as 3.7 million internally displaced people, many of whom are women and children. These groups face a higher risk of exposure to climate impacts.

Displacement due to climate-related disasters also impacts disproportionately on women. The Committee on the Elimination of All Forms of Discrimination against Women's General Recommendation No. 37: Gender-related Dimensions of Disaster Risk Reduction in the Context of Climate Change recognizes "that women and girls face a heightened risk of gender-

⁵² Economic and Social Council, Commission on the Status of Women, Sixty-Sixth session, 14- 25 March 2022, Achieving gender equality and the empowerment of all women and girls n the context of climate change, environmental and disaster risk reduction policies and programmes, E/CN.6/2022/L.7, at [35].

⁵³ Esther Onyango and Rowena Maguire, 'Gendered Exposure, Vulnerability, and Response: Malaria Risk in a Changing Climate in Western Kenya' (2022) 4 *Frontiers in Climate* <<https://www.frontiersin.org/articles/10.3389/fclim.2022.929667>>.

⁵⁴ Madeleine C Thomson and Lawrence R Stanberry, 'Climate Change and Vectorborne Diseases' (2022) 387(21) *New England Journal of Medicine* 1969; Finn Diderichsen, Lia Giraldo da Silva Augusto and Bernadete Perez, 'Understanding Social Inequalities in Zika Infection and Its Consequences: A Model of Pathways and Policy Entry-Points' (2019) 14(5) *Global Public Health* 675 ('Understanding Social Inequalities in Zika Infection and Its Consequences').

⁵⁵ Brendan O'Kelly and John S Lambert, 'Vector-Borne Diseases in Pregnancy' (2020) 7 *Therapeutic Advances in Infectious Disease* 2049936120941725.

based violence (GBV) during and following disasters".⁵⁶ GBV increases during times of disaster displacement due to a lack of accessible safe spaces for women, children and adolescent girls. Temporary accommodation is frequently overcrowded and can lack suitably secure areas for sleeping, bathing and changing clothes.⁵⁷ Studies have shown that women, including relief workers, may feel unsafe or be subjected to sexual and gender-based violence, harassment and discrimination during times of disaster. Women also frequently face discrimination in the provision of food and other necessities such as food, water, and medicine, and women's reproductive and other health needs are often ignored. The inadequate or unequal distribution of essential items may force women to leave shelter, further increasing their exposure to risks from both extreme weather and gender-based violence. The risk of violence and discrimination is often worse for lesbian, gay, bisexual, transgender and intersex persons.

To comply with their Convention obligations, States must enact laws which ensure non-discrimination in disaster response. Further, they are obliged to protect women and other vulnerable groups from harm during times of disaster by, among other things, ensuring temporary accommodation is suitably secure and meets the needs of women, children, LGBTIA+ people and other vulnerable groups.

General Recommendation sets forth a framework for state parties to use to mitigate the risk of GBV arising in connection with climate change and disasters. Paragraph 57 states:

In accordance with the Convention and general recommendation No. 35, States parties should:

- (a) Develop policies and programmes to address existing, and new risk factors for gender-based violence against women – including domestic violence, sexual violence, economic violence, human trafficking, and forced marriage – within the context of disaster risk reduction and climate change and promote women's participation and leadership in their development;
- (b) Ensure that the minimum legal age for marriage is 18 years, for both women and men. States should include training on the prevalence of child and forced marriage for all personnel involved in disaster response activities. In partnership with women's associations and other stakeholders, mechanisms should be established within local and regional disaster management plans to prevent, monitor and address the issue of child and forced marriage;
- (c) Provide accessible, confidential, supportive, and effective mechanisms for all women wishing to report gender-based violence;
- (d) Develop, in partnership with a wide range of stakeholders including women's associations, a system of regular monitoring, and evaluation of interventions designed

⁵⁶ Committee on the Elimination of All Forms of Discrimination against Women (CEDAW), 'General Recommendation No. 37: Gender-related Dimensions of Disaster Risk Reduction in the Context of Climate Change' (13 March 2018) CEDAW/C/GC/37 [5].

⁵⁷ Rowena Maguire, 'A Feminist Critique on Gender Based Violence in a Changing Climate: Seeing, Listening and Responding' in Cathi Albertyn et al (eds), *Feminist Frontiers in Climate Justice: Gender Equality, Climate Change and Rights* (Edward Elgar Publishing, 2023) 68 <<https://eprints.qut.edu.au/237861/>>.

to prevent and respond to gender-based violence against women within disaster risk reduction and climate change programmes;

- (e) Provide training, sensitization, and awareness-raising for authorities, emergency services workers, and other groups, on the different forms of gender-based violence that are prevalent in situations of disaster and how to prevent and address these. This training should include the rights and needs of women and girls, including those from indigenous and minority groups, women with disabilities, and lesbian, bisexual, transgender and intersex women and girls, and information on how they might be affected differently by gender-based violence;
- (f) Adopt long-term policies and strategies to address the root causes of gender-based violence against women in disasters, including by engaging with men and boys, the media, traditional and religious leaders and educational institutions, to identify and eliminate social and cultural stereotypes concerning the status of women.

While some derogation of human rights may be allowable during times of emergency, a state of disaster does not justify discrimination in the protection of human rights (Convention art 27(1)). Furthermore, the rights to life (art 4) and humane treatment (art 5) cannot be suspended during times of disaster (art 27(2)).

The most recent IPCC report recognises that a range of social factors influence how an individual lives their life and their ability to respond to and recover from changing environmental, social and economic conditions.⁵⁸ In devising responses to the gendered impacts of the climate emergency, states must also be mindful of the effects of intersectional considerations. Women of colour, Indigenous women, older women, LGBTIA+ people and women with disability face various compounding forms of discrimination which can make them especially vulnerable to climate change effects.

The CSW recognised the important role played by regional conventions and mechanisms, such as the American Convention and Inter-American Commission and Court, in achieving gender equality and empowering women and girls in the context of climate change.⁵⁹ General Recommendation 37 notes that women's human rights must be promoted and protected under all stages of climate change, disaster prevention, mitigation, response, recovery and adaptation.⁶⁰ To ensure the adequate protection of all persons, states must take steps to address discrimination and disadvantage across society, and must work to combat gender-based violence, sexual harassment, gender pay gaps, discriminatory property laws and other factors which increase women's vulnerabilities.

⁵⁸ H.-O. Pörtner et al, *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation, and Vulnerability*. Contribution of Working Group II to the Sixth Assessment Report of the Intergovernmental Panel on Climate Change (CUP, 2022). See in particular Chapter 2.

⁵⁹ Economic and Social Council, Commission on the Status of Women, Sixty-Sixth session, 14- 25 March 2022, Achieving gender equality and the empowerment of all women and girls in the context of climate change, environmental and disaster risk reduction policies and programmes, E/CN.6/2022/L.7, at [5].

⁶⁰ *ibid* [16].

1.8. Climate change and socio-economic inequalities

Climate change cannot be seen isolated from its social dimension. As a man-made phenomenon, it has origins in and consequences to the social order. Global challenges such as a deteriorating climate and the rising in socio-economic inequalities cannot be seen separately from each other. Climate policy has direct and indirect impacts on vulnerable communities, raising issues of equality and non-discrimination within international human rights law. Horizontal inequalities (between socially-defined groups) as well as vertical inequalities (between individuals or households) must be seen as part and parcel of the climate question.

It has been demonstrated that climate change exacerbates inequalities between countries⁶¹ and between individuals.⁶² Inequalities, in turn, are also drivers of climate change.⁶³ Such circular condition has been described as a “vicious cycle”⁶⁴ which must be tackled through coherent policies that do not lose each dimension of the issue from sight. Due to such effects, climate change raises important matters pertaining to the principle of equality and non-discrimination.

1.8.1. Obligations relating to the principle of equality and non-discrimination in the context of climate change and its inseparability from socio-economic inequalities

The principle of equality and non-discrimination (or equality norm) is a foundational norm of international law. It permeates the body of international law and is indispensable for the coherence of human rights, internationally as well as of nationally.⁶⁵ This Court has recognised

*that the principle of equality before the law, equal protection before the law and non-discrimination belongs to jus cogens, because the whole legal structure of national and international public order rests on it and it is a fundamental principle that permeates all laws. Nowadays, no legal act that is in conflict with this fundamental principle is acceptable, and discriminatory treatment of any person, owing to gender, race, color, language, religion or belief, political or other opinion, national, ethnic or social origin, nationality, age, economic situation, property, civil status, birth or any other status is unacceptable.*⁶⁶

The interpretation of particular rights and the assessment of compliance of states’ obligations cannot be complete and coherent without a view of the fundamental principle of equality and non-discrimination. In light of the interdependence of human rights, isolated interpretations can only provide an incomplete picture of the obligations of states to respect, protect and fulfil

⁶¹ Nicolas Taconet, Aurélie Méjean and Céline Guivarch, ‘Influence of Climate Change Impacts and Mitigation Costs on Inequality between Countries’ (2020) 160 *Climatic Change* 15.

⁶² Noah S Diffenbaugh and Marshall Burke, ‘Global Warming Has Increased Global Economic Inequality’ (2019) 116 *Proceedings of the National Academy of Sciences* 9808.

⁶³ Fergus Green and Noel Healy, ‘How Inequality Fuels Climate Change: The Climate Case for a Green New Deal’ (2022) 5 *One Earth* 635.

⁶⁴ Nazrul Islam and John Winkel, ‘Climate Change and Social Inequality’ (OECD iLibrary 2017) <<https://www.oecd-ilibrary.org/content/paper/2c62335d-en>> accessed 3 October 2023.

⁶⁵ *Condición jurídica y derechos de los migrantes indocumentados Opinión Consultiva OC-18/03 de 17 de septiembre de 2003 Serie A No 18* (Corte Interamericana de Derechos Humanos) [83].

⁶⁶ *ibid* 101.

rights.⁶⁷ In highlighting the necessary interdependence and interconnection between civil and political rights and economic, social and cultural rights, previously reaffirmed by this Court,⁶⁸ interpretations of the principle of equality and non-discrimination have increasingly highlighted its vertical, distributive or positive dimension.⁶⁹ The principle of equality and non-discrimination cannot be reduced to a mere prohibition of unjustified treatment, but contains also a positive element necessary for the creation of the conditions of possibility for the full and progressive realisation of rights.⁷⁰ This interpretation is provided in light of urgent calls for the revitalisation of the equality norm.⁷¹ In this context, policies that promote climate change, consequently affecting disadvantaged communities and individuals, are in severe contrast with the principle of equality and non-discrimination.

Beyond its broader interpretative and guiding role in the application of the body of international and national human rights, the principle of equality and non-discrimination is also materialised within Articles 1(1) and 24 of the Convention. Article 1(1) serves a similar guiding function, as a “a general norm the content of which extends to all the provisions of the treaty, because it establishes the obligation of the States Parties to respect and ensure the full and free exercise of the rights and freedoms recognized therein “without any discrimination.””⁷² Article 24, guaranteeing the equal protection of the law, extends to the guarantees of domestic law.⁷³ In view of the established inequalities present in the damaging effects of climate change, it is evident that these provisions are of central relevance to actions detrimental to the climate. In this connection, it is important to clarify that intention is not required in classifying a particular act as discriminatory.⁷⁴ Proven the discriminatory effect of climate change-inducing (and consequently inequality-inducing) policies, a violation of the prohibition of discrimination may be identified.

The positive nature of the principle of equality and non-discrimination must be stressed in the context of climate change and economic inequalities. The Court has previously stressed that the principle contains two dimensions, one

negative concept related to the prohibition of arbitrary differentiation of treatment, and an affirmative concept related to the obligation of States Party to create real equal

⁶⁷ See Inter-American Commission of Human Rights, ‘The Work, Education and Resources of Women: The Road to Equality in Guaranteeing Economic, Social and Cultural Rights, OEA/Ser.L/V/II.143, Doc. 59’ (2011) para 29.

⁶⁸ *Report No 5/14 Case 12841 Merit Ángel Alberto Duque Colombia* (Inter-American Court of Human Rights) [68].

⁶⁹ Gillian MacNaughton, Diane Frey and Catherine Porter (eds), *Human Rights and Economic Inequalities* (Cambridge University Press 2021) <<https://www.cambridge.org/core/books/human-rights-and-economic-inequalities/7ABD82AF928B2ADB3F932EABC9063A92>> accessed 4 January 2022.

⁷⁰ Gillian MacNaughton, ‘Equality Rights beyond Neoliberal Constraints’ in Diane F Frey and Gillian MacNaughton (eds), *Economic and Social Rights in a Neoliberal World* (Cambridge University Press 2018).

⁷¹ See, in particular, UNGA, ‘Report of the Special Rapporteur on Extreme Poverty and Human Rights Philip Alston (2015) A/HRC/29/31’.

⁷² *Nadege Dorzema et al v Dominican Republic* (Inter-American Court of Human Rights) [224].

⁷³ ibid 226; *Caso Trabajadores de la Hacienda Brasil Verde Vs Brasil Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas Serie C No 318* (Inter-American Court of Human Rights) [334].

⁷⁴ *Caso de personas dominicanas y haitianas explasadas Vs República Dominicana Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas Serie C No 282* [263].

*conditions towards groups who have been historically excluded or who are exposed to a greater risk of being discriminated.*⁷⁵

Positive obligations are also required, thus, under the principle of equality and non-discrimination.⁷⁶ The preventive as well corrective nature of these obligations are crucial in the context of the interrelated issues of climate change and socio-economic inequality, in which widespread denialism based on anecdotal evidence postpones necessary solutions. This is to say that, while damaging policies may appear to be neutral in equality terms, particularly in the short-term, their inequality-inducing nature, however spread in long-term effects, demonstrates their clear incompatibility with the principle of equality and non-discrimination. In this context, this Court has already determined that states have the obligations to

*correct existing inequalities, to promote the inclusion and participation of historically marginalized groups, and to guarantee to disadvantaged individuals or groups the effective enjoyment of their rights and, in short, to provide individuals with the real possibility of achieving material equality. To this end, States must actively combat situations of exclusion and marginalization.*⁷⁷

Failure to do so, also in the context of socio-economic disadvantage and inequalities, is in violation of the outlined obligations under the principle of equality and non-discrimination.

1.8.2. Socio-economic inequality, grounds of discrimination, and intersectionality

Socio-economic inequality is difficultly captured by the structure of grounds-based non-discrimination. Cases involving disadvantage on the basis on socio-economic inequalities have often fallen under the scope of ‘poverty’ or ‘socio-economic status’. The Inter-American Commission of Human Rights clarifies that

*Article 1(1) of the American Convention contains an express prohibition against discrimination for reasons of "economic status" or "any other social condition." Thus, the Commission considers that based on the above provision and the advances in the case law of the Inter-American System, the poverty or extreme poverty of a person, group, or collective may be regarded as a prohibited category of discrimination. Such an evolving interpretation is consistent with the general rules of interpretation recognized in Article 29 of the American Convention.*⁷⁸

‘Povertyism’ has been increasingly tackled in the international community and recognised as an issue of non-discrimination. Some advocate for the recognition of socio-economic status as a suspect ground of discrimination. This Court has found the failure to address or seek to correct

⁷⁵ *Caso Furlan y familiares Vs Argentina Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas Serie C No 246* (Inter-American Court of Human Rights) [267].

⁷⁶ The European Court of Human Rights takes a similar approach: ‘indeed in certain circumstances a failure to attempt to correct inequality through different treatment may in itself give rise to a breach of the [non-discrimination] Article’. *DH and Others v the Czech Republic* [2007] European Court of Human Rights [GC] 57325/00 [175].

⁷⁷ *Caso Trabajadores de la Hacienda Brasil Verde Vs. Brasil. Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Serie C No. 318* (n 13) para 199.

⁷⁸ ‘Report on Poverty and Human Rights in the Americas. OEA/Ser.L/V/II.164 Doc. 147.’ (2017) para 152.

situations of marginalisation and structural poverty to be in violation of the Convention.⁷⁹ It also determined that states have an obligation to address situations of structural discrimination.⁸⁰

Socio-economic disadvantage cannot be addressed isolatedly. The connection between horizontal and vertical inequalities has been established.⁸¹ It must be highlighted that equality and non-discrimination refers, therefore, not only to the recognition of identities, but also to the necessary distribution of benefits within a society which creates the conditions necessary for the realisation of rights.⁸² In this context, the Universal Declaration of Human Rights establishes in Article 28 that “[e]veryone is entitled to a social and international order in which the rights and freedoms set forth in this Declaration can be fully realized”. Limited interpretations which do not consider such distributive aspect of equality within human rights law cannot, therefore, grasp the foundational requirements for the fulfilment of rights.⁸³ Intersectionality, a concept accepted and employed by this Court,⁸⁴ is fundamental in grasping this relation.⁸⁵ An intersectional view into the structural disadvantages created and exacerbated by climate change is indispensable.

1.8.3. Equal right to a healthy environment and disparate effect on vulnerable groups

As a central issue also for future generations, climate change creates and exacerbates disadvantages for children whose expectations for a healthy environment are damaged. The Court has recognised that

the right to a healthy environment constitutes a universal value that is owed to both present and future generations. That said, the right to a healthy environment also has an individual dimension insofar as its violation may have a direct and an indirect impact on the individual owing to its connectivity to other rights, such as the rights to health, personal integrity, and life. Environmental degradation may cause irreparable harm to human being; thus, a healthy environment is a fundamental right to the existence of humankind.⁸⁶

⁷⁹ *Caso Empleados de la Fábrica de Fuegos en Santo Antônio de Jesus y sus familiares Vs Brasil* (Inter-American Court of Human Rights) [187].

⁸⁰ *ibid* 200–202.

⁸¹ Diane F Frey and Gillian MacNaughton, ‘Fair Wages and a Decent Living: Paths to Greater Vertical Equality’ in Catherine Porter, Diane Frey and Gillian MacNaughton (eds), *Human Rights and Economic Inequalities* (Cambridge University Press 2021); Joanna Whiteman, ‘Tackling Socio-Economic Disadvantage: Making Rights Work’ (*Equal Rights Trust*, 25 August 2015) <<https://www.equalrightstrust.org/resources/joanna-whiteman-tackling-socio-economic-disadvantage-making-rights-work>> accessed 27 January 2023.

⁸² Sandra Fredman, ‘Redistribution and Recognition : Reconciling Inequalities’ (2007) 23 South African Journal on Human Rights 214.

⁸³ Margot E Salomon, ‘Why Should It Matter That Others Have More? Poverty, Inequality, and the Potential of International Human Rights Law’ (2011) 37 Review of International Studies 2137.

⁸⁴ *Gonzales Lluy y otros vs Ecuador* (Inter-American Court of Human Rights) [290].

⁸⁵ Shreya Atrey, ‘The Intersectional Case of Poverty in Discrimination Law’ (2018) 18 Human Rights Law Review 411.

⁸⁶ *Advisory Opinion OC-23/17 of November 15, 2017 Requested by the Republic of Colombia: The Environment and Human Rights (State obligations in relation to the environment in the context of the protection and guarantee of the rights to life and to personal integrity: interpretation and scope of articles 4(1) and 5(1) in relation to articles 1(1) and 2 of the American Convention on Human Rights)* (Inter-American Court of Human Rights) [59].

The particular vulnerability of some groups and individuals to the unequal effects of climate change cannot be ignored. The Court has determined that

States must refrain from: (i) any practice or activity that denies or restricts access, in equal conditions, to the requisites of a dignified life, such as adequate food and water, and (ii) unlawfully polluting the environment in a way that has a negative impact on the conditions that permit a dignified life for the individual; for example, by dumping waste from State-owned facilities in ways that affect access to or the quality of potable water and/or sources of food.⁸⁷

States must also

take all appropriate steps to protect and preserve the rights to life and to integrity. In this regard, the obligation to ensure rights is projected beyond the relationship between State agents and the persons subject to the State's jurisdiction, and encompasses the duty to prevent third parties from violating the protected rights in the private sphere.⁸⁸

State action or inaction regarding climate change-inducing and inequality-exacerbating action cannot therefore, be seen as compatible with the Convention and with international human rights law in general. The obligations that stem from principle of equality and non-discrimination, particularly to strive for the creations of the conditions of possibility for the equal and non-discriminatory realisation of rights, and the prohibition of discriminatory treatment in the exacerbation of stigma and disadvantage, can be clearly interpreted as being in clear contrast with action that evidently results in environmental degradation and climate change, and consequently exacerbate socio-economic inequalities. An intersectional view of the issue only demonstrates further the severity of the inequality-inducing effects of climate change.

2. Regarding the differentiated obligations of States in relation to the rights of children and the new generations in light of the climate emergency (relating to section C of the request)

In light of the rapidly increasing number of climate change litigation initiated by or on behalf of children at domestic, regional and international levels of jurisdiction, in this section, we discuss the following specific aspects of children's rights: access to justice and remedy, and children's right to be heard in court procedures related to climate change, with special requirement for child-friendly justice.

2.1. The broad children's rights context

Children's rights are human rights, and as such, they are indivisible, interdependent and interrelated. Some rights are particularly threatened by environmental degradation and by the impacts of climate change. Other rights play an instrumental role in safeguarding children's rights in relation to the environment. In its recent General Comment No. 26⁸⁹, the United Nations Committee on the Rights of the Child discusses the following rights enshrined in

⁸⁷ ibid 117.

⁸⁸ ibid 118.

⁸⁹ CRC/C/GC/26

the United Nations Convention on the Rights of the Child (1989) as those that can be affected by environmental harms and climate change:

Right to non-discrimination (art. 2); best interests of the child (art. 3); right to life, survival and development (art. 6); right to be heard (art. 12); freedom of expression, association and peaceful assembly (arts. 13 and 15); access to information (arts. 13 and 17); right to freedom from all forms of violence (art. 19); right to the highest attainable standard of health (art. 24); right to social security and adequate standard of living (arts. 26 and 27); right to education (arts. 28 and 29 (1) (e)); rights of Indigenous children and children belonging to minority groups (art. 30); right to rest, play, leisure and recreation (art. 31).

2.2. Access to justice in climate change matters

Although **access to justice** is not an expressed right in the international children's rights law, it is embedded in a number of provisions of the UN Convention on the Rights of the Child: foremost, in art. 12 which provides the right to be heard in judicial and administrative proceedings in matters that affect the child or children.⁹⁰ As climate change undoubtedly affects children and their rights, States should ensure the right to be heard in climate change litigation for children.

In addition, access to justice in environmental matters is recognised as a human right.⁹¹ The concept of access to justice is also included in Target 16.3 of the Sustainable Development Goals (SDGs),⁹² stating that 'the rule of law' should be promoted at the national and international levels and that 'equal access to justice for all' (i.e. adults and children alike) should be ensured.⁹³

According to the United Nations Global Climate Litigation Report: 2023 Status Review, to date, 34 climate change litigations have been initiated world-wide by or on behalf of children and young people,⁹⁴ mostly against States or government bodies – on all levels of jurisdiction: domestic, regional and international as well. It is important to highlight that the majority of cases which involve individual- or a group of children as plaintiff(s) are dismissed due to a lack of justiciability or standing at a procedural stage – most of them without reaching the hearing stage. However, the courts' dismissal of these cases undermines not just the agency of young people, but also constitutes a denial of their rights to redress for human rights infringements resulting from worsening climate change.⁹⁵ Therefore, in this contribution, **we draw attention of the Inter-American Court of Human Rights to ensure the right of the child or children to access to justice and the right to be heard in judicial proceedings connection to climate change**, as it is a matter that directly, immediately affects children's rights, with the likelihood

⁹⁰ Article 12. (2) CRC

⁹¹ UNECE Convention on Access to Information, Public Participation in Decision-making and Access to Justice in Environmental Matters (Aarhus Convention), 1998.

⁹² The Sustainable Development Goals were adopted by the UN General Assembly in New York in 2015 and enshrined in the document 'Transforming Our World: The 2030 Agenda for Sustainable Development', A/RES/70/1.

⁹³ Liefraard, T. (2019). Access to Justice for Children: Towards a Specific Research and Implementation Agenda, *The International Journal of Children's Rights*, 27(2), 196.

⁹⁴ United Nations Global Climate Litigation Report: 2023 Status Review

⁹⁵ Parker et al. (2022) 'When the kids put climate change on trial: youth-focused rights-based climate litigation around the world' *Journal of Human Rights and the Environment*, Vol. 13 No. 1/2022, pp. 64–89.

of long-term impacts on children living today and those to be born. To ensure these procedural rights for children, the following considerations are key:

2.3. Access to justice as a positive obligation of the States:

In the General Comment No. 26 the UN Committee on the Rights of the Child emphasizes the right to access to justice in the environmental context as a positive obligation of the States to take child-appropriate measures that ensure “complaint mechanisms free of charge, safe, confidential, prompt, child-friendly and accessible”.⁹⁶ Moreover, States should provide effective remedies for children against businesses and reduce the conditions of causation in the environmental harm context. The Committee on the Rights of the Child notes in the GC No. 5⁹⁷ and No. 26: “Effective remedies should be available to redress violations and promote social justice.”

Access to justice in climate change matters serves to ensure the right of the child to seek remedies in case of rights violations, and to hold duty-bearers accountable for protecting children’s rights from harms caused by climate change. Access to justice implies legal empowerment of children and access to justice mechanisms and remedies that are child-sensitive.⁹⁸

2.4. Guarantees of access to child-friendly justice:

Concerning the guarantees of child-friendly justice, General Comment No. 26 provides the following guidelines:

- 1) Representation and jurisdiction:** “The complexity of cases involving environmental harm due to transboundary effects, causation and cumulative impacts necessitates effective legal representation.”

For the purposes of establishing jurisdiction, in *Sacchi et al.*, the Committee analysed the **causal link** element and it concluded that a sufficient and foreseeable causal link was established between the harm alleged by the complainants and the acts and omissions of the five States.

In *Sacchi et al.*, the Committee applied the **jurisdiction test** adopted by the Inter-American Court of Human Rights in its Advisory Opinion OC-23/17 on the Environment and Human Rights, by writing “*when transboundary harm occurs, children are under the jurisdiction of the State on whose territory the emissions originated (...) if there is a causal link between the acts or omissions of the State in question and the negative impact on the rights of children located outside its territory, when the State of origin exercises effective control over the sources of the emissions in question.*”

- 2) Time factor in the process and the urgency of the human rights violations by the climate crisis:** In General Comment No. 26, the Committee notes that “(l)itigation is

⁹⁶ Claudia Duarte Agostinho and Others v. Portugal and 32 Other States, Written Submission to Application no. 29371/20. European Court of Human Rights (ECtHR).

⁹⁷ General comment No. 5 (2003) on general measures of implementation of the Convention, para. 24; and International Covenant on Civil and Political Rights, art. 2 (3).

⁹⁸ Liefraard, T. (2019). Access to Justice for Children: Towards a Specific Research and Implementation Agenda, *The International Journal of Children's Rights*, 27(2), 196.

often a lengthy process, and supranational bodies generally require the exhaustion of domestic remedies prior to filing a complaint.

- 3) **The right to be heard in court:** [children should be] “provided the opportunity to be heard in any judicial or administrative proceedings affecting them.”

The time factor of the process and the right to be heard was provided in the case of *Sacchi et al.*⁹⁹, where the child petitioners did not pursue domestic remedies, but filed a complaint directly under international jurisdiction of the UN Committee on the Rights of the Child, under the Third Optional Protocol to the CRC on individual communications (OP3-CRC)¹⁰⁰. In this case, petitioners argued that domestic legal proceedings otherwise required would be unreasonably prolonged and may not even be accessible for the individual petitioners. The Committee held hearings for the parties, including the child petitioners.¹⁰¹

The urgency of the climate crisis as well as specific rights of children in connection to climate change impacts were also considered by the **European Court of Human Rights** when it **fast-tracked** the hearings in *Duarte Agostinho et al.* case and held hearings of the parties¹⁰² prior to its decision on admissibility.

- 4) **Accessibility, affordability and assistance:** “Children should have access to free legal and other appropriate assistance, including legal aid and effective legal representation. [...] States should consider additional measures to lower the costs for children seeking remedies, for example, through protection from adverse cost orders, to limit the financial risk to children who bring cases in the public interest regarding environmental matters.”¹⁰³

The present contribution underlines that **accessibility, affordability and assistance** should be underpinned by the **non-discrimination principle (art. 3 CRC)** and should be ensured to **children in vulnerable situations, especially Indigenous children**, children belonging to **minority groups, children with disabilities** and **children living in disaster-prone or climate-vulnerable environments**, to whom access to justice may constitute multi-factored constraints or obstacles.

3. Regarding the Convention-based obligations of prevention and the protection of territorial and environmental defenders, as well as women (relating to section E of the request)

The Agreed Conclusion of the Commission on the Status of Women recognises the role that “women human rights defenders, women journalists and media professionals and trade unions in promoting and protecting the human rights of all women and girls, placing their interests, needs and visions on local, national, regional and international agendas and in the design,

⁹⁹ Sacchi et al. v Argentina et al. Communication to the Committee on the Rights of the Child In the case of *Sacchi et al.* (Petitioners) v Argentina, Brazil, France, Germany and Turkey (Respondents). Submitted under Art. 5 of the Third Optional Protocol to the United Nations Convention on the Rights of the Child on 23 September 2019; available at <https://childrenvsclimatecrisis.org/>, last accessed 15.02.2020.

¹⁰⁰ Optional Protocol to the Convention on the Rights of the Child on a communications procedure (OP3-CRC), General Assembly resolution A/RES/66/138 of 19 December 2011

¹⁰¹ Between May and September 2021, the Committee held oral hearings of both sides.

¹⁰² On 27.9.2023.

¹⁰³ CRC/C/GC/26. (86.)

implementation, monitoring and evaluation of measures to achieve gender equality and the empowerment of all women and girls, including in the context of climate change, environmental and disaster risk reduction policies and programmes. It expresses concern that such civil society organizations face many challenges and barriers to full, equal and meaningful participation and leadership, including diminishing funding, as well as violence, harassment, reprisals directed at, and threats to the physical security of, their members".¹⁰⁴

To comply with their Convention obligations, states must take steps to prevent violence against women environmental defenders (WEDs). Violence against WEDs tends to be overlooked because women make up a smaller percentage of the environmental defenders who are killed, disappeared or injured. A global analysis of violence against WEDs in environmental conflicts found that of the 523 cases reported in the Environmental Justice Atlas (a global online atlas of environmental defenders), only 81 involved WEDs.¹⁰⁵ While women represent a minority of environmental defenders affected, this study revealed that violence against WEDs is often gendered in nature. Further, women suffer other impacts during environmental conflicts, including mental illness, industry-related illness or accidents and malnutrition. These impacts are associated with a gendered division of labour and thus gendered exposure and sensitivities to environmental conflict.¹⁰⁶

At the same time, women can play important roles as environmental peacebuilders and states should take steps to support this work. For example, the Mercy Corps project in Colombia worked to build Afro-Colombian women's knowledge and strengthen their participation in the creation of ethno-territorial plans, municipal development plans and decisions regarding land-use. Women were trained in Alternative Dispute Resolution which, when combined with capacity building in GIS/GPS technologies and land titling procedures, enabled them to facilitate mediation and prevent conflict escalation. Since 2008, the project has resolved land and natural resources conflict on 228,076 hectares of land, benefitting 20,236 people. Women who participated in the project have now joined community councils and are leading conflict mitigation and land tenure processes. In these roles, women are able to advocate for greater equity of property rights and have more influence on local development plans.¹⁰⁷ These projects produce positive human rights outcomes which should be supported by states.

4. Regarding the shared and differentiated human rights obligations and responsibilities of States in the context of the climate emergency, particularly in the context of involuntary human mobility – migration and forced displacement (relating to section F of the request)

Key messages:

¹⁰⁴ Economic and Social Council, Commission on the Status of Women, Sixty-Sixth session, 14- 25 March 2022, Achieving gender equality and the empowerment of all women and girls n the context of climate change, environmental and disaster risk reduction policies and programmes, E/CN.6/2022/L.7, AT [35].

¹⁰⁵ Dalena Tran and Ksenija Hanacek, 'A global analysis of violence against women defenders in environmental conflicts' (2023) Nature Sustainability.

¹⁰⁶ Ibid.

¹⁰⁷ Jessica Smith, Lauren Olosky and Jennifer Grosman Fernandez, 'The Climate-Gender-Conflict Nexus', Georgetown Institute for Women, Peace and Security (2021) <<https://giwps.georgetown.edu/resource/the-climate-gender-conflict-nexus/>>.

- States are obligated to respond to needs of people on the move—irrespective of their migration status—to ensure their continued enjoyment of human rights. Measures should be undertaken in participation and with the consent of affected persons, including those in home and host communities.
- States have negative and positive duties relevant to human mobility and that are associated with a wide range of human rights. They also have specific obligations to migrants and refugees, to ensure that they are able to access the resources and protection needed to continue to enjoy their fundamental human rights.
- States’ obligations arise not only when the risks climate change poses are imminent, but also when they present a foreseeable risk of serious harm.
- International law, including customary law on treaty interpretation, requires a systemic understanding of States’ international obligations. Such a systemic approach translates into an interpretation of rights obligations alongside relevant international environmental and climate law. Likewise, climate obligations must be informed by relevant rights obligations.
- Systemic integration of relevant law requires States to take timely, proactive measures to prevent and address involuntary mobility. States must also take anticipatory action to address foreseeable risks of serious harm to people, which in some circumstances requires planning for and facilitation of mobility as a form of adaptation.
- States have obligations to cooperate and assist in measures to plan for, facilitate, and address human mobility in the context of climate change, which arise from human rights and climate obligations.
- Developed States owe particularly vulnerable States support in their measures on adaptation, including those to plan for, facilitate, or address human mobility.

Human mobility tends to be multi-causal, with the reasons for and experiences of moving varying widely between individuals and across contexts. This remains true for climate change: its adverse impacts interact with a range of other factors, which can exacerbate vulnerabilities, increase exposure to risk, and influence whether a person moves and the degree to which such movement is voluntary.¹⁰⁸ Most movement involves some choice and compulsion, falling on a continuum between the two. However, in general, those with less choice are more likely to undertake precarious journeys, encounter difficulty accessing resources and experience human rights abuses. They may, therefore, require assistance or proactive measures of protection. Without action to address climate impacts and other underlying causes of exposure to the risks from these impacts, more people are expected to be displaced—or compelled to move. In the context of sudden-onset disasters, millions are already displaced each year. Millions more could be displaced internally by slow-onset climate impacts without more robust climate action.¹⁰⁹

¹⁰⁸ See IPCC, *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability* 52; OHCHR, ‘The Slow Onset Effects of Climate Change and Human Rights Protection for Cross-Border Migrants’ (OHCHR 2018) Conference Room Paper A/HRC/37/CRP.4 para 12.

¹⁰⁹ See IDMC, ‘Global Estimates 2015: People Displaced by Disasters’ (2015) <<http://www.internal-displacement.org/assets/library/Media/201507-globalEstimates-2015/20150713-global-estimates-2015-en-v1.pdf>>; IDMC, ‘Global Report on Internal Displacement 2023’ (IDMC 2023); Viviane Clement and others, ‘Groundswell Part 2: Acting on Internal Climate Migration’ (World Bank 2021).

4.1. States' substantive obligations and duties

While recognising the role climate impacts plays in human mobility, and increasingly in forced movement, a focus on ‘involuntary human mobility’ alone can limit the scope and reach of responses, including those that can enable safe, dignified pathways elsewhere. The needs of people on the move may differ, depending on how they move and how such movement is categorized. However, at a minimum, States must ensure all people, including migrants, are able to enjoy their fundamental human rights without discrimination and irrespective of nationality or migration status.¹¹⁰ State obligations include negative and positive duties, and their relevant obligations and the rights they are associated with include:

4.1.1. Rights to free movement and choice of residence and prohibition against arbitrary displacement

Measures that address climate change, including climate change mitigation and adaptation, must not violate human rights by, for example, forcibly displacing people from their homes. States must protect against arbitrary or forced displacement, which puts at risk the effective enjoyment many of human rights, including the rights to life, freedom of movement and residence, and to adequate food, water, health, and housing.¹¹¹ The prohibition against arbitrary displacement is implicitly derived from the rights to freedom of movement and residence, freedom from arbitrary interference with one’s home, and the right to adequate housing. The prohibition and obligations to prevent or protect against it are also included in several binding international instruments and in the Guiding Principles on Internal Displacement. Principle 6 of the Guiding Principles extends the prohibition to “cases of disasters, unless the safety and health of those affected requires their evacuation”.¹¹² More generally, and as further argued below, States are obliged to take steps to prevent displacement through mitigation and adaptation measures, when doing so will help address foreseeable threats of serious harm to people and the enjoyment of their human rights.¹¹³ In addition, States must ensure people lawfully in their territory are able to freely move and choose their residence.¹¹⁴ Yet lawful presence should not be used as a pretext to detain or arbitrarily constrict movement. Migrants and refugees, like all people, are entitled to the right to liberty and security of person. And all migrants, irrespective of their migration status, have a right to not be arbitrarily arrested or detained.¹¹⁵ Any limitation of personal liberty—through detention or curtailing movement—is permissible only in exceptional circumstances. Measures that limit liberty must be appropriate,

¹¹⁰ See Organization of American States, ‘American Convention on Human Rights’ (ACHR) art 1.

¹¹¹ See *ibid* arts 2, 12.1, 21.1, 26.

¹¹² ‘Guiding Principles on Internal Displacement’ (1998) E/CN.4/1998/53/Add.2 principle 6.2(d); see also Convention concerning Indigenous and Tribal Peoples in Independent Countries, No 169 1989 art 16; Protocol on the Protection and Assistance to Internally Displaced Persons of the International Conference on the Great Lakes Region 2006 principles 5-8; African Union Convention for the Protection and Assistance of Internally Displaced Persons in Africa (Kampala Convention) 2009 arts 3, 4; ‘Final Report of the Special Rapporteur, Paulo Sérgio Pinheiro: Principles on Housing and Property Restitution for Refugees and Displaced Persons’ (2005) E/CN.4/Sub.2/2005/17 art 5.

¹¹³ See OHCHR, ‘Key Messages on Human Rights, Climate Change, and Migration’ <http://www.ohchr.org/Documents/Issues/ClimateChange/Key_Messages_HR_CC_Migration.pdf>.

¹¹⁴ See ACHR art 22.

¹¹⁵ *ibid* arts 7(1), 7(3).

strictly proportionate, necessary, and taken as a last resort.¹¹⁶ In addition, States have obligations to ensure free movement and choice of residence for those lawfully in their territory.¹¹⁷

4.1.2. Positive duties associated with the rights to life and to food, water, health, and housing

States also have a wide range of positive duties relevant to involuntary migration, which can help prevent forced movement by enabling people to stay or facilitating safe, dignified movement elsewhere. Positive duties include providing access to those resources that are necessary for survival and subsistence, duties associated with the rights to life and to an adequate standard of living. For example, States are obligated to create the conditions needed for the enjoyment and exercise of the right to life. Conditions required for a decent life includes access to food, water, and health, and the positive obligations for associated with the right to life are explicitly linked by the Court to the accessibility and quality of these resources.¹¹⁸ The Human Rights Committee underscored this connection in General Comment 36, which highlights States' positive duties to protect life, including by taking "appropriate measures to address the general conditions in society" that create threats to life or prevent people from enjoying their right to life with dignity. Such threats can arise from climate change, and suggested measures include those "designed to ensure access without delay by individuals to essential goods and services such as food, water, shelter, health care, electricity and sanitation...".¹¹⁹

The need to ensure access to essential goods and services is also linked to the rights to adequate food, water, health, and housing. These rights play a crucial role in the ability and decision to move or stay. They are also critical to migrants, particularly those displaced or in already vulnerable situations. While these rights can be progressively realized, some duties are of immediate effect.¹²⁰ States have minimum core obligations "to ensure the satisfaction of, at the very least, minimum essential levels of each of the rights".¹²¹ For example, in cases where people are unable to access water and adequate food, States must guarantee essential minimum levels of these resources.¹²² Core obligations related to food, water, housing, and health focus on availability and accessibility. Food must be available in a quantity and quality that meets the needs of individuals; access to an essential amount of water, safe and regular water services, and adequate sanitation must be ensured; housing must be safe, affordable, accessible, and culturally appropriate; and access to health care and minimum essential food, basic housing,

¹¹⁶ See *Case of Vélez Loor v Panama* (Inter-American Court of Human Rights) paras 166-67.

¹¹⁷ ACHR art 22.

¹¹⁸ See *Advisory Opinion OC-23/17* paras 108, 109.

¹¹⁹ CCPR/C/GC/36 para 26.

¹²⁰ See ACHR art 26; *Advisory Opinion OC-23/17* para 111.

¹²¹ CESCR, *General Comment No. 3: The Nature of States Parties' Obligations (Art. 2, Para. 1, of the Covenant)*, 14 December 1990, E/1991/23 párafo 10.

¹²² See CESCR, 'General Comment No. 12: The Right to Adequate Food (Art. 11 of the Covenant)' (1999) E/C.12/1999/5 paras 14-17; CESCR, 'General Comment No. 15: The Right to Water (Arts. 11 and 12 of the Covenant)' (2003) E/C.12/2002/11 para 37; *Advisory Opinion OC-23/17* para 121.

and potable water must be provided.¹²³ All people, including migrants, must therefore have access to the essential levels of food, water, housing, and healthcare. This is also the minimum that is required for any individuals and communities that are part of a planned relocation. More generally, when the impacts of climate change threaten access to the resources needed to secure minimum essential levels of a right, a State's positive duties are triggered. As detailed further below, in some circumstances this will require States to plan for and facilitate migration.

Core obligations continue to apply in times of disaster, especially as the resources they ensure are put at risk by disasters and the impacts of climate change. The impacts of climate change disproportionately affect certain individuals and groups, including migrants. Displacement and migration, particularly for those already marginalised, can exacerbate vulnerability.

Human rights bodies repeatedly highlight the need for special attention to vulnerable, disadvantaged, or marginalized persons or groups, including in the provision of essential goods and services.¹²⁴ The CESCR notes, for example, that “[v]ictims of natural disasters [and] those living in disaster prone and other specially disadvantaged groups may need special attention” and priority in accessing food¹²⁵ Likewise, the Paris Agreement calls for particular consideration for vulnerable persons or groups, and its preamble calls out the rights of migrants amongst others.¹²⁶ Thus, in taking action to ensure continued access to essential resources that are constrained by the impacts of climate change—including through measures to facilitate mobility—those most vulnerable should be prioritized.¹²⁷

4.2. Specific obligations owed to migrants and refugees

There are also specific obligations of States towards migrants and refugees. For those outside their country, the Court recognises that international protection is needed when an “individual’s human rights are threatened or violated and she or he is unable to obtain due protection” in their country of nationality or habitual residence.¹²⁸ States’ need to provide such protection can arise from a variety of legal sources. The principle of *non-refoulement* is recognised under human rights and refugee law, and it prohibits return of a person to a country where they face a real risk to their life or other serious harm, including torture or cruel, inhuman, or degrading treatment.¹²⁹ It extends beyond borders and can apply to any person who faces such risk and who is subject to the jurisdiction or control of a State, whether on other land, sea, rivers or airspace of a State.¹³⁰

The American Convention includes the principle of *non-refoulement*: article 22(8) prohibits return of any alien to a country in which their “right to life or personal freedom” are “in danger of being violated because of his race, nationality, religion, social status or political opinions.”

¹²³ E/C.12/1999/5 para 8; E/C.12/2002/11 para 37; CESCR, ‘General Comment No. 4: The Right to Adequate Housing (Art. 11 (1) of the Covenant)’ (1991) E/1992/23; CESCR, ‘General Comment No. 14: Article 12 (The Right to the Highest Attainable Standard of Health)’ (2000) E/C.12/2000/4 paras 43, 47.

¹²⁴ See E/C.12/2000/4 para 8(3)(e); E/C.12/2002/11 para 16; CCPR/C/GC/36 para 23; E/C.12/1999/5 para 13.

¹²⁵ E/C.12/1999/5 paras 6, 13.

¹²⁶ Paris Agreement preamble, arts 7.5, 7.9(c).

¹²⁷ See further section 4.4.

¹²⁸ See *Advisory Opinion OC-21/14* para 37.

¹²⁹ See Convention Relating to the Status of Refugees, 28 July 1951 art 33; International Covenant on Civil and Political Rights (ICCPR), 16 December 1966 (UN, Treaty Series, vol 999, 171) art 7; Convention Against Torture and Other Cruel, Inhuman or Degrading Treatment or Punishment 1984 art 3.

¹³⁰ See *Advisory Opinion OC-21/14* para 219; see also ACHR art 1(1).

As highlighted by the Court, this principle is reinforced by the recognition of the right of everyone to seek and receive asylum, but it goes beyond those seeking asylum (and the scope of refugee law) and applies to any person—regardless of migratory status—whose life, integrity, or freedom are at risk of being violated on account of one of the enumerated reasons.¹³¹ The Court also explained that the prohibition applies more broadly when read together with ACHR article 5 and its prohibition against torture, or cruel, inhuman or degrading treatment, which is considered a peremptory norm of customary law. Together, they create an obligation of the State not to return or remove any person subject to its jurisdiction to a State where there are grounds to believe they are in danger of being subjected to such treatment, which is consistent with the breadth and status of the principle under international human rights law.¹³² The Human Rights Committee and the Special Rapporteur on the promotion and protection of human rights in the context of climate change highlight the potential applicability of the principle. As the Human Rights Committee explains, “without robust national and international efforts”, adverse effects of climate change may expose individuals to a violation to the right to life or the prohibition against torture or cruel, inhuman, or degrading treatment. If this occurs, States’ *non-refoulement* obligations are triggered.¹³³ In addition, States’ obligations to protect rights to private life and family, and the duty to maintain family unity, can provide grounds not to return migrants.¹³⁴

Refugee law also offers potential legal protection for cross-border movement in the context of climate change. The understanding of refugee law and its relationship to climate risks continues to evolve, as does recognition of the social and economic forces that contribute to vulnerability and disasters. As the IPCC recognises, climate impacts can contribute to situations that lead people to leave their countries, although most movement will occur between neighbouring countries.¹³⁵ Guidance from the UN High Commissioner for Refugees (UNHCR) suggests that assessment of claims for international protection should not take a narrow view or “fail to recognise the social and political characteristics of the effects of climate change” and their interaction with other drivers of displacement.¹³⁶ Thus, States should recognise that there will be circumstances where exposure to a risk of human rights violations can amount to persecution

¹³¹ ACHR art 22(7); *Advisory Opinion OC-21/14* paras 213-217 (discussing *Case of the Pacheco Tineo Family v. Bolivia*).

¹³² See ACHR 5; *Advisory Opinion OC-21/14* paras 225-26; see also n 129. The principle of *non-refoulement* tends to be considered customary international law. See ‘Providing Legal Options to Protect the Human Rights of Persons Displaced across International Borders Due to Climate Change: Report of the Special Rapporteur on the Promotion and Protection of Human Rights in the Context of Climate Change, Ian Fry’ (Human Rights Council 2023) A/HRC/53/34 para 30; Cathryn Costello and Michelle Foster, ‘Non-Refoulement as Custom and Jus Cogens- Putting the Prohibition to the Test’, *Netherlands Yearbook of International Law 2015* (TMC Asser Press, The Hague 2016); Lauren Nishimura, ““Climate Change Migrants”: Impediments to a Protection Framework and the Need to Incorporate Migration into Climate Change Adaptation Strategies’ (2015) 27 International Journal of Refugee Law 107.

¹³³ ‘Views Adopted by the Committee under Article 5(4) of the Optional Protocol, Concerning Communication No. 2728/2016’ (2020) (*Teitiota v New Zealand*) CCPR/C/127/D/2728/2016 para 9.11.

¹³⁴ See ‘Report of the Special Rapporteur on the Human Rights of Migrants, Felipe González Morales’ (UN General Assembly 2022) A/77/189 para 18.

¹³⁵ IPCC, *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability* 52.

¹³⁶ UNHCR, ‘Legal Considerations Regarding Claims for International Protection Made in the Context of the Adverse Effects of Climate Change and Disasters’ (2020) (Legal Considerations on Climate Change) para 5; see also Matthew Scott, *Climate Change, Disasters, and the Refugee Convention* (CUP 2020).

under international refugee law.¹³⁷ Likewise, those already marginalized may find themselves in situations where the impacts of climate change act alongside existing discrimination linked to one of Refugee Convention grounds. If people in these situations move across borders, then they could qualify for protection under refugee law.¹³⁸

The regional refugee framework further expands the potential scope of protection. The Court has noted that “[b]earing in mind the progressive development of international law, the Court considers that the obligations under the right to seek and receive asylum are operative with respect to those persons who meet the components of the expanded definition of the Cartagena Declaration”... and that this reflects a tendency in the region towards “a more inclusive definition” to enable refugee protection for those in need of international protection.¹³⁹ The Cartagena Declaration extends refugee protection to those fleeing because of “massive violation of human rights or other circumstances which have seriously disturbed public order.”¹⁴⁰ The UNHCR takes “an evolutionary approach to interpretation” of this definition to argue that “people displaced by the adverse effects of climate change and disasters can be refugees under regional refugee criteria”, as such impacts may constitute events seriously disturbing public order.¹⁴¹

In summary, as the Court has noted, for cross-border mobility the “expression of international protection comprises” protection on the basis of international conventions or domestic law for asylum seekers and refugees, protection based on the broadened definition of refugees in the Cartagena Declaration; protection on the basis of international human rights law, particularly the principle of *non-refoulement*, and complementary protection or other forms of humanitarian protection, and protection owed to stateless persons.¹⁴²

Most movement associated with environmental change occurs within countries, and the same is expected to continue in the context of climate change.¹⁴³ The Guiding Principles of Internal Displacement are aimed at involuntary mobility within countries and while non-binding, reflect international human rights and humanitarian law. Their definition of internally displaced persons includes people forced to flee natural or human-made disasters.¹⁴⁴ As such, if implemented they could apply to those internally displaced by climate change and offer guidance for the prevention and protection of people forced to move within countries. They also provide some guidance applicable to planned relocations, including the need to minimize adverse effects, guarantees of information, and participation in planning and management of relocation for affected persons.¹⁴⁵ Yet they focus on forced movement, and thus are limited in

¹³⁷ See UNHCR, Legal Considerations on Climate Change para 7.

¹³⁸ See generally Scott, *Climate Change, Disasters, and the Refugee Convention* chapters 5, 6; Lauren Nishimura, ‘Climate Change and International Refugee Law: A Predicament Approach’ (*RefLaw*, 18 October 2018) <<http://www.reflaw.org/climate-change-and-international-refugee-law/>>; see also James C Hathaway and Michelle Foster, *The Law of Refugee Status* (CUP 2014) 376-82.

¹³⁹ *Advisory Opinion OC-21/14* para 79.

¹⁴⁰ ‘Cartagena Declaration on Refugees, Colloquium on the International Protection of Refugees in Central America, Mexico and Panama’ (1984) conclusion III(3).

¹⁴¹ UNHCR, Legal Considerations on Climate Change para 14.

¹⁴² *Advisory Opinion OC-21/14* para 37.

¹⁴³ See IPCC, *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability* 52.

¹⁴⁴ See ‘Guiding Principles on Internal Displacement’ introduction, para 2.

¹⁴⁵ See *ibid* principle 7.

their application to movement that is considered pre-emptive or voluntary. More proactive, anticipatory approaches can complement the protection offered in the Guiding Principles, as discussed below.

4.3. States' procedural human rights obligations

In addition to duties to protect substantive rights, States are obligated to ensure procedural rights. Procedural rights are central to the realization of other rights, and they include the right to access information, public participation, and access to justice.¹⁴⁶ The Court has emphasized that access to information is a matter of public interest for issues that impact the environment.¹⁴⁷ Access to relevant information is also highlighted in international climate law. The UNFCCC, for example, obliges State Parties to “promote and facilitate” *inter alia* public access to information and participation in addressing climate change and its effects, as well as in developing adequate responses.¹⁴⁸

People affected by climate impacts and policies are entitled to participate in decision-making, which requires efforts to ensure the meaningful participation of people in vulnerable situations, including migrants.¹⁴⁹ As OHCHR explains, procedural rights are of “critical importance”, and vulnerability to climate change requires particular attention to those marginalised, which necessitates effective participation in decision-making via human rights law.¹⁵⁰ Such participation is key for decisions about human mobility, and for any planned relocation. Concretely, duties related to these rights translate into specific action to ensure participation and consent in decision-making on mobility and planned relocation, including decisions on how and where to move; provision of information on and the opportunity to participate in requisite impact assessments; and opportunities to participate in monitoring after relocation. Procedural rights have also been central to obtain community consent for past and planned relocation, affecting their longer-term success and perceived outcomes.¹⁵¹

Together, the duties arising from procedural and substantive human rights in the context of climate change and human mobility oblige States to respond to the needs of people at risk of displacement or on the move—irrespective of their migration status—to ensure their continued enjoyment of human rights. Measures should be undertaken in participation and with the consent of affected persons, including those in home and host communities.

4.4. Timely measures and a systemic understanding of obligations

The timeliness of measures is critical to efforts to address the threats posed by climate change, to help prevent displacement, and to provide safe pathways, protection, and assistance for people to move. States’ positive duties do not arise only after rights are violated or essential

¹⁴⁶ See ACHR art 13(1); see also ICCPR arts 2(3), 19; Convention on the Rights of the Child, 20 November 1989 art 13. These rights are also set out in the Escazu Agreement, articles 5-8.

¹⁴⁷ *Advisory Opinion OC-23/17* para 214 and citations.

¹⁴⁸ See UNFCCC art 6(a)(ii)-(iii). See also Paris Agreement arts 11.1, 12; Rio Declaration principle 10.

¹⁴⁹ See Escazu Agreement art 4.5; 5.3; 6.6; 7.14; 8.5; 10.2(e).

¹⁵⁰ OHCHR, ‘Report of the Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights on the Relationship between Climate Change and Human Rights’ (Human Rights Council 2009) A/HRC/10/61 para 81.

¹⁵¹ See Jane McAdam, ‘Historical Cross-Border Relocations in the Pacific: Lessons for Planned Relocations in the Context of Climate Change’ (2014) 49 The Journal of Pacific History 301; Robin Bronen, ‘Climate-Induced Community Relocations: Creating an Adaptive Governance Framework Based In Human Rights Doctrine’ 35 NYU Review of Law and Social Change 357.

resources are inaccessible. States' general obligation to ensure the rights set out in the ACHR creates a duty to prevent the violations of rights. For the right to life, this duty and States' obligations arise at a minimum, when environmental risks create "a situation of real or imminent danger for the life of a specific individual or group of individual".¹⁵² Yet the understanding of climate change, and threats to the right to life, has evolved. The Human Rights Committee, for example, underscores that positive duties are triggered not only for risks that are imminent, but also for those that pose a reasonably foreseeable threat to the right.¹⁵³ Likewise, a State's *non-refoulement* obligations are triggered when the risks to people's lives or to exposure of cruel, inhuman or degrading treatment are foreseeable. Thus, protection is due where a violation of a human right is foreseeable, and not only when the risk is immediate.¹⁵⁴

Human rights obligations must also be understood as part of an international law system that aims for coherence and consistency. Rights obligations are part of normative context, where other international obligations operate. States must act in good faith, in both interpreting and performing their international legal obligations.¹⁵⁵ They therefore should aim to avoid conflicts between obligations and must not intend to act inconsistently with other existing obligations. To accomplish this, States must consider other relevant law in the interpretation and application of human rights obligations. Such systemic integration is required by treaty interpretation rules, which are also considered customary law. A treaty must be interpreted in accordance with the ordinary meaning of its terms in their context and in light of its object and purpose. The context includes a treaty's text, preamble, and annexes. In addition, interpretation must take into account "any relevant rules of international law applicable in the relations between the parties"; this is also known as the principle of systemic integration.¹⁵⁶ Systemic integration is increasingly necessary, and called for, in the interaction between environmental risks and impacts to people and their rights. The Human Rights Committee, for example, explains that international environmental law should inform the content of the right to life and, similarly, that the right to life should inform environmental obligations.¹⁵⁷ Several special rapporteurs also argue for an approach that systemically integrates international environmental law into the interpretation of human rights obligations and vice-versa. In addition to relevant treaty obligations, they extend integration to include the principles of harm prevention and

¹⁵² *Advisory Opinion OC-23/17* para 121.

¹⁵³ See CCPR/C/GC/36 para 7; *Daniel Billy et al v Australia*, CCPR/C/135/D/3624/2019 para 8.3; see also Lauren Nishimura, 'Adaptation and Anticipatory Action: Integrating Human Rights Duties into the Climate Change Regime' (2022) 12 Climate Law 99, 114–15; John H Knox, 'Bringing Human Rights to Bear on Climate Change' (2019) 9 Climate Law 171 (human rights bodies have clarified that States' obligations extend to protection from foreseeable harm caused by environmental conditions, whether or not human rights are violated or the state is the cause).

¹⁵⁴ See *Teitiota v New Zealand*, CCPR/C/127/D/2728/2016 para 9.4; Michelle Foster and Jane McAdam, 'Analysis of "Imminence" in International Protection Claims: Teitiota v New Zealand and Beyond' (2022) 71 International and Comparative Law Quarterly 975 (warning against confusing the standard for admissibility that includes imminence with the merits, where imminence is not relevant to trigger State duties).

¹⁵⁵ See Vienna Convention on the Law of Treaties 1969 (VCLT) (1155 UNTS 331) art 26, 31(1); see also *Gabcikovo-Nagymaros (Hungary v Slovakia)* [1997] ICJ Rep 7 (ICJ) [142]; Escazu Agreement art 3.

¹⁵⁶ See VCLT art 31.

¹⁵⁷ CCPR/C/GC/36 para 62.

precaution. Doing so offers a “holistic approach” that they note “avoids the fragmentation of international law.”¹⁵⁸

Climate change puts at risk a multitude of human rights. Measures must be taken to address and respond to these foreseeable risks. In general, States’ human rights duties read alongside relevant climate obligations translate into the need to take mitigation and adaptation measures. States’ commitments to take such measures are included in climate treaties, and these commitments integrated into rights obligations affect human mobility. Mitigation can reduce risks and the overall likelihood of displacement. Adaptation can enhance resilience, address vulnerabilities, and can include measures to facilitate migration or planned relocation when necessary.¹⁵⁹ States must also ensure that action to address the impacts of climate change—whether mitigation or adaptation—protects human rights.¹⁶⁰ These obligations are bolstered by a duty of prevention. As the Court has noted, this duty “requires the State to generate and secure conditions for their nationals so that they are not forced to migrate, and to address the root causes of migration flows.”¹⁶¹ Importantly for human mobility, approaches grounded in human rights are not time bound: rights should be ensured before, during, and after movement. They apply for those who are unable or unwilling to move, who choose to move, and who are forced to move or whose movement involves more compulsion than choice.¹⁶² Any longer-term solutions or planned relocation must also include human rights throughout the planning and implementation process, including rights to information and participation.¹⁶³

Human rights and climate change obligations can give rise to proactive, anticipatory approaches to human mobility. When implemented, approaches that better anticipate mobility and that proactively ensure rights can help avoid involuntary movement and reduce human rights abuses for migrants. These approaches can stem from the systemic integration of relevant human rights duties into climate change obligations, an approach advocated by human rights bodies and special rapporteurs and that mirrors the integration of environmental laws and principles into the interpretation of human rights. Positive human rights can help shape climate obligations. These duties can, for example, provide content to obligations on adaptation.¹⁶⁴ There are three types of adaptation obligations: obligations to act on adaptation, through planning and implementation; to assist in adaptation, financially and technologically; and to cooperate.¹⁶⁵ These obligations are broad, which allows for a range of activities to fall under

¹⁵⁸ See ‘Request for an Advisory Opinion Submitted by the Commission of Small Island States on Climate Change and International Law: Amicus Brief Submitted to the International Tribunal for the Law of the Sea by the UN Special Rapporteurs on Human Rights & Climate Change (Ian Fry), Toxics & Human Rights (Marcos Orellana), and Human Rights & the Environment (David Boyd)’ (International Tribunal for the Law of the Sea 2023) Case No 31; see also ILC, ‘Fragmentation of International Law: Difficulties Arising from the Diversification and Expansion of International Law; Report of the Study Group of the International Law Commission, Finalized by Martti Koskenniemi’ (ILC 2006) UN Doc A/CN.4/L.682.

¹⁵⁹ See OHCHR, ‘Slow Onset Study’ A/HRC/37/CRP.4 para 141; Lauren Nishimura, ‘Adaptation Obligations and Adaptive Mobility’ [2022] Forced Migration Review <<https://www.fmreview.org/climate-crisis/nishimura>>.

¹⁶⁰ See Paris Agreement preamble, discussed further infra n 166 and accompanying text.

¹⁶¹ See *Advisory Opinion OC-21/14* para 64.

¹⁶² See OHCHR, ‘Slow Onset Study’ A/HRC/37/CRP.4 para 143.

¹⁶³ See sections 4.2, 4.3, discussing substantive and procedural rights and associated obligations.

¹⁶⁴ See Nishimura, ‘Adaptation and Anticipatory Action: Integrating Human Rights Duties into the Climate Change Regime’.

¹⁶⁵ See UNFCCC arts 4(1)(b), 4(1)(e); 4(3), 4(4), 4(5); Paris Agreement arts 7.9; 7.13, 9.1, 9.3.

their ambit. The elements of treaty interpretation can help concretise adaptation obligations, providing content through the incorporation and integration of human rights.

Human rights are recognised in the preamble of the Paris Agreement, which reminds Parties that states “should, when taking action to address climate change, respect, promote and consider their respective obligations on human rights”. The preamble does not create any new legal obligation, but it is part of the context for interpretive purposes and can help add meaning to the treaty’s terms. Its recognition reaffirms States’ commitments to take action that incorporates human rights and their existing human rights obligations.¹⁶⁶ It also underscores the relevance of human rights, which necessitates the systemic integration of human rights duties.

As outlined above, human rights are generally relevant to climate action and adaptation. Specific rights are also relevant in certain circumstances. For migrants and those whose homes or land are increasingly difficult to live in, the rights to life and to an adequate standard of living are particularly important. Corresponding duties associated with these rights, as discussed above, include the need for States to ensure minimum essential levels of resources associated with each right—to adequate food, water, housing, and health. When integrated, they can help guide and shape State adaptation measures. Proactive, anticipatory action is also guided by the principles of the climate regime, including the precautionary principle, discussed below. In addition, as noted above, an understanding of when certain human rights duties are triggered is also evolving and now extends to address foreseeable threats human rights. This can lead to an interpretation of obligations that requires States to take adaptive actions, to ensure access to essential resources when they are foreseeably at risk. For human mobility, this means proactive, anticipatory action should be taken *before* people face or experience acute harm and are forced to move. These include efforts that address vulnerability and enable people to stay in place for as long as possible, through changes to infrastructure, policies, and the provision of resources. When these measures are no longer sufficient, and resources and rights are not accessible, then people will need to move. How such movement is undertaken, and supported, is critical to the experience of those affected.

Adaptive mobility is a proactive approach to mobility, with a legal basis in adaptation obligations and human rights duties. Measures to plan for and facilitate such mobility puts people and their rights at the centre of climate action, to both avoid foreseeable harm from and adequately adapt to climate impacts. It aims to ensure that people can move in safety and with dignity and continued access to resources and rights. Doing so enables State adaptation programmes to draw on the preventive role human rights can play, shifting the focus to the risks climate change poses and the positive, anticipatory action needed to address these risks.¹⁶⁷ This can lead to a variety of concrete measures, including adaptation planning that integrates human rights and human mobility; measures to facilitate adaptive mobility and support migrants; planning for and implementation of rights-based planned relocation; and the

¹⁶⁶ See Paris Agreement preamble. For a more detailed application of the treaty interpretation elements to adaptation obligations, see Nishimura, ‘Adaptation and Anticipatory Action: Integrating Human Rights Duties into the Climate Change Regime’ 103–26.

¹⁶⁷ For further on the integration of human rights into climate obligations, see OHCHR, ‘Slow Onset Study’ A/HRC/37/CRP.4 paras 144–150.

expansion of pathways for safe migration, free movement, and coordination of cross-border mobility.¹⁶⁸ Integration of the duties that flow from procedural rights, including access to information and participation, further requires that affected persons are provided with information and the opportunity to participate meaningfully in decision-making.

4.5. States' obligations to cooperate and assist

States are obligated to cooperate and assist in the context of climate change. These obligations provide a collective element to climate action that is essential to tackling the challenges created by climate impacts. They are also necessary to begin to address the disproportionate impacts and differential causes of climate change. State obligations of support and cooperation arise from international climate and human rights law. Parties to the UNFCCC, for example, are required to cooperate in preparing for adaptation.¹⁶⁹ Obligations of assistance are also due, but these obligations are differentiated between those countries that are owed assistance and those with the duty to provide such support. The UNFCCC puts the onus of climate action on ‘developed country Parties’ that encouraged “to take the lead in combatting climate change and the adverse effects thereof.”¹⁷⁰ Developed country Parties are obliged to assist ‘developing country Parties’ to meet the costs of adaptation.¹⁷¹ Within the UNFCCC, such support is recognised as key to these countries’ participation and success. Article 4(7) declares that “[t]he extent to which developing country Parties will effectively implement their commitments under the Convention will depend on the effective implementation of their commitments under the Convention related to financial resources and transfer of technology....”.

The Paris Agreement reaffirms and builds on the UNFCCC. While mitigation is now incumbent on all States in the Paris Agreement, the provisions on adaptation and finance highlight that assistance must still be directed at developing country Parties. Article 7.13 requires “[c]ontinuous and enhanced international support shall be provided to developing country Parties” for the implementation of their adaptation commitments. This provision makes clear that support should be ongoing, which is highlighted by Article 7.6 and its recognition of the importance of such support and cooperation, especially for ‘particularly vulnerable’ developing country Parties. For financing, Article 9.1 creates a clear obligation, instructing that “Developed country Parties shall provide financial resources to assist developing country Parties” for both mitigation and adaptation. Again, this is supported by further text, as article 9.3 explains that developed country Parties “should continue to take the lead in mobilizing climate finance” and that these efforts should “represent a progression beyond previous efforts.”

These support obligations are bolstered by and relevant to human rights law, particularly when understood systemically and as operating to address the same issues. The ACHR and the ICESCR oblige Parties to progressively realize or develop economic, cultural and social rights through ‘international cooperation’ (ACHR article 26) and ‘through international assistance and cooperation (ICESCR art 2(1)). As the CESCR highlights, cooperation plays an ‘essential

¹⁶⁸ For more examples see Nishimura, ‘Adaptation Obligations and Adaptive Mobility’ [2022] Forced Migration Review <<https://www.fmreview.org/climate-crisis/nishimura>>.

¹⁶⁹ UNFCCC art 4(1)(e).

¹⁷⁰ ibid art 3(1).

¹⁷¹ ibid arts 4(3), 4(4).

role' in the realization of rights, and it is an obligation that is "particularly incumbent upon those States which are in a position to assist others".¹⁷² Thus, as the CESCR repeatedly highlights, while there is a shared duty of cooperation, it falls primarily on developed States to help enable developing countries to satisfy their core obligations.¹⁷³ Cooperation is considered customary and linked to good faith.¹⁷⁴ UN members have also pledged to cooperate in promoting "universal respect for, and observance of, human rights and fundamental freedoms."¹⁷⁵ For activities that could cause significant transboundary environmental harm like those that cause climate change, cooperation is required from States to take measures of prevention and mitigation as matter of human rights, including for those who might be affected outside a State's territory.¹⁷⁶ Duties to assist and cooperate to realize or fulfil rights have been called for in adaptation, with wealthy states obliged to assist poorer ones in adaptation.¹⁷⁷

For human mobility, these obligations translate into the need for cooperation and assistance in providing access to resources, as well as support for adaptive measures that enable people to stay or that facilitate migration or planned relocation. Such support, at a minimum, must be financial. However, it could also include a wide range of measures including assistance with securing land, facilitating transfer of remittances, technical or technological support, and coordination of cross-border mobility or free movement agreements.¹⁷⁸

4.6. Guiding Principles

States climate action is further guided by certain principles of law, including the operative principles of the climate change regime. These principles include the precautionary principle, equity, and common but differentiated responsibilities and respective capabilities.

4.6.1. Precautionary principle

Article 3 of the UNFCCC explains "Parties should take precautionary measures to anticipate, prevent or minimize the causes of climate change and mitigate its adverse effects". The precautionary principle precludes uncertainty as a reason not to act. It builds on the duty of prevention, and it is "an integral part of the general obligation of due diligence" for States to take measures to prevent damage from their activities. As the Court has noted, the principle has been incorporated into the domestic and case law of several OAS Member States. It also looked to the principle in considering the need to protect the rights to life and to personal integrity in instances where 'plausible indications' signal that an activity might result in severe

¹⁷² E/1991/23 paras 13-14.

¹⁷³ See E/C.12/2002/11 para 38; E/C.12/2000/4 para 45.

¹⁷⁴ *Advisory Opinion OC-23/17* paras 184-85, 210; see also n 155.

¹⁷⁵ Charter of the United Nations 1945 (1 UNTS XVI) arts 55, 56. The Charter further explains one of the UN's purposes is 'To achieve international cooperation in solving international problems of an economic, social, cultural, or humanitarian character, and in promoting and encouraging respect for human rights and for fundamental freedoms for all'. *ibid* art 1(3).

¹⁷⁶ *Advisory Opinion OC-23/17* para 182.

¹⁷⁷ See CESCR, 'Climate Change and the International Covenant on Economic, Social and Cultural Rights: Statement of the Committee on Economic, Social and Cultural Rights' (2018) <<https://www.ohchr.org/en/NewsEvents/Pages/DisplayNews.aspx?NewsID=23691&LangID=E>>; Daniel Bodansky, Jutta Brunnée and Lavanya Rajamani, *International Climate Change Law* (OUP 2017) 306.

¹⁷⁸ See Nishimura, 'Adaptation Obligations and Adaptive Mobility' [2022] Forced Migration Review <<https://www.fmreview.org/climate-crisis/nishimura>>; Tamara Wood, 'The Role of Free Movement of Persons Agreements in Addressing Disaster Displacement: A Study of Africa' (Platform on Disaster Displacement 2019).

or irreversible damage to the environment, irrespective of scientific uncertainty. Thus, States “must act in keeping with the precautionary principle”.¹⁷⁹ The principle is also invoked by other human rights bodies in the interpretation and application of obligations in the context of climate change, in measures to implement rights obligations and as a necessary principle for systemic integration.¹⁸⁰

Likewise, in interpreting climate obligations, precaution acts alongside the integration of relevant human rights to prompt action before foreseeable risks become significant harm. In this way, it can help concretise these obligations, serving a transformative role to better ensure that positive duties from human rights law can be called upon earlier to incorporate human rights safeguards into planning for and action on human mobility.¹⁸¹

4.6.2. Principles of equity and common but differentiated responsibilities and respective capabilities (CBDR-RC)

The CBDR-RC principle is also a principle of the climate regime.¹⁸² When incorporated into interpretation of obligations of cooperation and support, it strengthens arguments for differentiated responsibilities, including assistance with adaptation and for finance. The principle helps clarify who owes a duty of assistance—those countries who are responsible for the impacts of climate change that have benefitted most—and those who are owed support. The latter includes those vulnerable countries that have contributed least to the causes of climate change but face some of the most significant risks. As discussed above, it brings a collective element to action, which helps shift the burden and makes efforts to address or facilitate mobility obligations incumbent on States beyond the affected State or country of origin. Collective action aligns with the Special Rapporteur on human rights and climate change’s observations: his recent report called for displacement in the context of climate change “to be addressed on the international level.” He noted that poor countries are already host to most refugees and that “a limited number of countries are facing an unfair and unjust burden in dealing with situations of people displaced across international borders by climate change.”¹⁸³

4.6.3. Principles of equality and non-discrimination

Action to address the risks to people, including those on the move, should also consider the disproportionate impact of climate change. Vulnerable communities and people who have historically contributed least to the causes of climate change face some of the most significant harm.¹⁸⁴ As noted above, the Paris Agreement recognises the needs and rights of people in

¹⁷⁹ *Advisory Opinion OC-23/17* paras 177-180; see also *ibid* para 177 citing ITLOS, Responsibilities and obligations of States sponsoring persons and entities with respect to activities in the Area. Advisory Opinion of February 1, 2011, para. 131.

¹⁸⁰ See CCP/C/GC/36 para 62; ‘Request for an Advisory Opinion Submitted by the Commission of Small Island States on Climate Change and International Law: Amicus Brief Submitted to the International Tribunal for the Law of the Sea by the UN Special Rapporteurs on Human Rights & Climate Change (Ian Fry), Toxics & Human Rights (Marcos Orellana), and Human Rights & the Environment (David Boyd)’ para 21.

¹⁸¹ Nishimura, ‘Adaptation and Anticipatory Action: Integrating Human Rights Duties into the Climate Change Regime’ 123–25.

¹⁸² See UNFCCC art 3(1). See also section 1.1.

¹⁸³ A/HRC/53/34 para 24.

¹⁸⁴ See IPCC, ‘Summary for Policymakers’ in *Climate Change 2023: Synthesis Report* (2023) 5.

vulnerable situations or vulnerable groups, including migrants. The UNHCR also notes that persecution may arise in the context of climate change for those who are already marginalized or vulnerable, providing potential grounds for a claim for protection as a refugee.¹⁸⁵

Human rights bodies and experts further underscore the disproportionate impact of climate change to people who are in vulnerable situations due to their “geography, poverty, gender, age, indigenous or minority status, national or social origin, birth or other status and disability”.¹⁸⁶ Vulnerability can also be linked to “multiple and intersecting forms of discrimination, inequality and structural and societal dynamics” that can give rise to difficulty accessing and enjoying rights.¹⁸⁷ These intersecting and interlinking forms of marginalisation and the differential way climate impacts are experienced make the principles of equality and non-discrimination key to adequately addressing the impacts from climate change. The principles of equality and non-discrimination, reflected in ACHR and in other international human rights law instruments, require consideration of those in particularly vulnerable situations.¹⁸⁸ They necessitate prioritising vulnerable groups, including migrants and people at risk of displacement, in climate action.¹⁸⁹ Consideration of cultural and collective rights and context must also be considered for indigenous communities, including for decisions that affect land, leaving one’s home, and in protection for those displaced.¹⁹⁰

4.7. What obligations and principles should guide the individual and coordinated measures that the States of the region should adopt to deal with involuntary human mobility, exacerbated by the climate emergency?

It is submitted¹⁹¹ that the **right not be displaced** – which entails the right of all persons not to be arbitrarily obliged to leave their homes or places of habitual residence¹⁹² – is a key principle to guide states’ individual and coordinated measures in dealing with involuntary human mobility, exacerbated by the climate emergency (referred to here, for brevity, as ‘climate displacement’). The right not to be displaced has been repeatedly recognized by the Inter-

¹⁸⁵ See UNHCR, Legal Considerations on Climate Change para 10.

¹⁸⁶ See, e.g., Human Rights Council, ‘Human Rights and Climate Change’ (2017) A/HRC/35/L.32 preamble; Human Rights Council, ‘Human Rights and Climate Change’ (2014) A/HRC/26/L.33 preamble; OHCHR, ‘Analytical Study on the Impacts of Climate Change on the Right to Health’ (2016) A/HRC/32/23 paras 17, 23.

¹⁸⁷ OHCHR, ‘Principles and Practical Guidance on the Protection of the Human Rights of Migrants in Vulnerable Situations- Report of the United Nations High Commissioner for Human Rights’ (2018) A/HRC/37/34 para 13.

¹⁸⁸ ACHR art 1(1), ICCPR preamble, arts 2, 10; ICESCR preamble, arts 2.2, 3. See also section 1.8.1.

¹⁸⁹ This includes consideration of cultural collective rights and context.

¹⁹⁰ See *Advisory Opinion OC-23/17* para 113; *Advisory Opinion OC-21/14* para 168.

¹⁹¹ The structure and content of this section of the submission are primarily drawn from the following publications: Deborah Casalin, The role of international (quasi-)judicial mechanisms in ensuring reparation for arbitrary displacement, Doctoral dissertation, University of Antwerp Faculty of Law, 2022, <https://hdl.handle.net/10067/1875990151162165141>; Deborah Casalin, “Klimaatmigratie en -ontheemding: welke rol voor de internationale mensenrechten? (Climate migration and displacement: which role for international human rights?)”, *Tijdschrift voor Mensenrechten*, Vol. 17, Nr. 3, 2019, 4 – 8, http://www.mensenrechten.be/bestanden/uploads/tijdschriften/TvMR_2019-3-DIGITAAL.pdf.

¹⁹² UN Commission on Human Rights (1998) Report of the Representative of the Secretary-General, Mr. Francis M. Deng, submitted pursuant to Commission resolution 1997/39 (Guiding Principles on Internal Displacement), UN Doc. E/CN.4/1998/53/Add.2, Principle 6(1).

American Court on Human Rights as relevant to interpreting Article 22 of the American Convention on Human Rights (freedom of movement and residence).¹⁹³

A number of human rights imply protection from being forced or obliged to leave one's home, such as the right to freedom of movement and residence, the right to privacy of and non-interference with the home, and the right to adequate housing.¹⁹⁴ The concept of an overarching right not to be displaced developed as a response to the fragmented nature of international legal protections from displacement. It frames displacement as such as a human rights violation (subject to limitations), in order to fill protection gaps. The key common element is the coerced or involuntary nature of people's movement away from their homes/residences.¹⁹⁵ The scope of the right not to be displaced is in principle universal and comprehensive, as it applies to all persons at all times, regardless of the cause of their displacement or the level of state involvement in their displacement.¹⁹⁶ It implies that displacement can be presumed a rights violation, and duty-bearers then bear the onus of demonstrating that the displacement – or their failure to prevent it or remedy associated harms – is legally justified. As such, the right not to be displaced may strengthen human rights protection in displacement contexts which have so far not been extensively addressed by human rights mechanisms, e.g. displacement linked to disasters, environmental factors and/or climate change.¹⁹⁷ The right not to be displaced therefore applies to, and is appropriate to address, climate displacement.

This part of the submission outlines some of the obligations on States which the right not to be displaced implies in the context of climate displacement, in terms of prevention (4.7.1.); protection of displaced people (4.7.2.); and reparation (4.7.3). This interpretation is based on a number of international frameworks and instruments which relate specifically to displacement (both internal and cross-border) from a human rights perspective.

4.7.1. The right not to be displaced and the prevention of climate displacement

The prevention of climate displacement is addressed here in terms of duties to respect and protect the right not to be displaced.

Neither the right not to be displaced, nor the other human rights underlying it, are absolute. However, the duty to **respect** these rights means that states need to respect the applicable conditions on derogation and/or restriction when interfering with these rights, e.g. when

¹⁹³ See e.g. Inter-American Court of Human Rights (IACtHR), *Ituango Massacres v. Colombia*, Judgment, 1 July 2006, Series C No. 148, par. 207; IACtHR, *Case of the Afro-descendant Communities displaced from the Cacarica River Basin (Operation Genesis) v. Colombia*, Judgment, 20 November 2013, Series C No 270, par. 219; IACtHR, *Case of the Río Negro Massacres v. Guatemala*, Judgment, 4 September 2012, Series C No. 250, par. 172; Case of the Massacres of El Mozote and nearby places v. El Salvador, Judgment, 25 October 2012, Series C No. 252, par. 186.

¹⁹⁴ See Michèle Morel “The right not to be displaced in international law”, Intersentia, Cambridge, 2014; Michèle Morel, Maria Stavropoulou and Jean-François Durieux, “The history and status of the right not to be displaced”, *Forced Migration Review*, December 2012.

¹⁹⁵ Maria Stavropoulou, ‘The Right Not to Be Displaced’ (1994) 9 American University International Law Review 687 – 749; Romola Adeola, ‘The right not to be arbitrarily displaced under the United Nations Guiding Principles on Internal Displacement’ (2016) 16 *African Human Rights Law Journal* 83-98; Morel, above note 195.

¹⁹⁶ Morel, above note 195, 283 – 284.

¹⁹⁷ See Deborah Casalin, “The Guiding Principles in international human rights courts”, *Forced Migration Review*, Vol. GP20, Issue 59, October 2018, <https://www.fmreview.org/GuidingPrinciples20/casalin>

making decisions on evacuations or planned resettlement.¹⁹⁸ Further safeguards in this sense are more concretely set out in the Guiding Principles on Internal Displacement, which outline the need for consultation of affected persons (including exploration of all feasible alternatives to displacement), informed consent and participation in the planning of the relocation.¹⁹⁹ In relation to climate-related relocation, these safeguards are further elaborated in great detail in the Peninsula Principles on Climate Displacement Within States, particularly in the domains of risk management; participation and consent; and identification of habitable land.²⁰⁰

The duty to **protect** the right not to be displaced and connected rights would also mean that States must protect their populations from displacement where it is possible to do so.²⁰¹ Specifically in the context of climate change, the Peninsula Principles reaffirm that “States should, in all circumstances, comply in full with their obligations under international law so as to prevent and avoid conditions that might lead to climate displacement”.²⁰² They also elaborate a number of preventative measures, such as the provision of adaptation assistance and protection; adoption of national policies; and international cooperation and assistance.²⁰³ It will not be possible to avoid all climate-related displacement – however, expectations are growing on States to engage in disaster risk reduction, including risks leading to displacement. The International Law Commission’s Draft Articles on the Protection of Persons in the Event of Disasters outline a state duty to reduce disaster risk through appropriate measures, including on a legal level.²⁰⁴ The Sendai Framework for Disaster Risk Reduction also emphasizes a primary responsibility on states to reduce disaster risks, including through interstate cooperation and particularly *vis-à-vis* developing countries. This soft law instrument explicitly adopts the protection of human rights as an aim of disaster risk management, and incorporates principles such as participation and inclusion, non-discrimination and equality, and empowerment of rights-holders.²⁰⁵ More specifically on displacement, the Global Compact for Safe, Orderly and Regular Migration also includes commitments to reduce factors contributing to displacement through disaster risk reduction.²⁰⁶

As for evacuation, the Guiding Principles on Internal Displacement specify that this should only be done if necessary for the safety and health of the persons in question. It should take place with respect for their dignity and security and should not last longer than the circumstances require. Regarding relocation, this should only be carried out as a last resort, with respect for a number of safeguards (including with regard to information and participation)

¹⁹⁸ See e.g. American Convention on Human Rights, Arts 27, 29 – 30.

¹⁹⁹ Guiding Principles on Internal Displacement, Principle 7

²⁰⁰ The Peninsula Principles on Climate Displacement Within States (Peninsula Principles), Red Hill, Victoria, Australia, 18 August 2013, Principles 9 – 11, <http://displacementsolutions.org/wp-content/uploads/2014/12/Peninsula-Principles.pdf>

²⁰¹ Guiding Principles on Internal Displacement, Principle 7(1).

²⁰² Peninsula Principles, Principle 5.

²⁰³ Peninsula Principles, Principles 6 – 8.

²⁰⁴ International Law Commission, Draft Articles on the Protection of Persons in the Event of Disasters, 2016, Article 9.

²⁰⁵ World Conference on Disaster Risk Reduction, Sendai Framework for Disaster Risk Reduction 2015-2030, A/CONF.224/L.2, 7 April 2015, par. 19(a), (c) – (d);

²⁰⁶ UN General Assembly, Global Compact for Safe, Orderly and Regular Migration, A/RES/73/195, 19 December 2018, par. 18(b)

and with the basic needs of relocated persons being met during relocation.²⁰⁷ The Basic Principles and Guidelines on Development-Based Evictions and Displacement may also be of relevance regarding the conditions for relocation to make way for climate adaptation projects or infrastructure.²⁰⁸ The Peninsula Principles further set out the expectation that States should first direct adaptation assistance towards keeping people in their homes for as long as possible.²⁰⁹

4.7.2. International human rights law and protection of climate migrants and displaced persons

This subsection addresses human rights protection of climate-displaced people who have been internally displaced and those who have crossed an international border.

For people who are **internally displaced** for climate-related reasons, the full range of human rights protections continue to apply, and the territorial state maintains primary responsibility for them. In principle, the right to freedom of movement and residence allows people to move within their country of nationality or residence for any reason, and entitles them to enjoy equal rights to other lawful residents. The Guiding Principles on Internal Displacement reiterate these principles and specify that internally displaced people shall not be discriminated against because of their displacement.²¹⁰ The Guiding Principles also offer more specific guidance on how states should realize these rights for internally displaced persons. For example, regarding the rights to liberty and security of the person and freedom of movement and residence, the Guiding Principles specify that internally displaced persons should in principle not be obliged to live in camps, and should be able to enter and leave these camps freely.²¹¹ Internally displaced persons have the right to seek safety in another part of the country or abroad, and shall not be forcibly returned or resettled to an area of the country where they would be in danger.²¹² Although the Guiding Principles are broadly applicable to all internally displaced persons, the Peninsula Principles further reaffirm state responsibilities to protect and assist climate-displaced people, including in terms of housing and livelihoods.²¹³

As for **cross-border climate-displaced persons**, it is recalled that everyone has the right to leave any country, including their own,²¹⁴ and that the basic rights of people crossing borders should still be respected, protected and fulfilled regardless of migration status.²¹⁵ As for the duty of non-refoulement, it has been suggested that this prohibits the return of a climate-displaced person to a situation where a disaster poses an immediate threat to their life or

²⁰⁷ Guiding Principles on Internal Displacement, Principle 7.1.

²⁰⁸ Human Rights Council, Basic Principles and Guidelines on Development-Based Evictions and Displacement, Annex 1 of the report of the Special Rapporteur on adequate housing as a component of the right to an adequate standard of living, UN Doc. A/HRC/4/18, 5 February 2007.

²⁰⁹ Peninsula Principles, Principle 6.

²¹⁰ Guiding Principles on Internal Displacement, Principle 1, 10 – 23.

²¹¹ Guiding Principles on Internal Displacement, Principle 12 & 14.

²¹² Guiding Principles on Internal Displacement, Principle 15.

²¹³ Peninsula Principles, Principles 14 – 15.

²¹⁴ American Convention on Human Rights, Article 22(2).

²¹⁵ Elizabeth Ferris, “Governance and climate change-induced mobility: international and regional frameworks”, in Dimitra Manou, Andrew Baldwin, Dug Cubie, Anja Mihr & Teresa Thorp (eds), Climate change, migration and human rights: law and policy perspectives, London, Routledge, 2017, p. 20.

safety.²¹⁶ The UN Human Rights Committee has also highlighted that “without robust national and international efforts”, slow-onset effects of climate change may still also create a situation which triggers non-refoulement obligations.²¹⁷

Beyond the question of non-refoulement, and in a broader perspective, the Global Compact for Safe, Orderly and Regular Migration includes a commitment to develop solutions for people pushed to migrate across borders by slow-onset disasters.²¹⁸ A number of relevant protection practices have developed in concrete situations, including expansive interpretation of regular immigration categories or regional refugee instruments (such as the Cartagena Declaration), the use of exceptional temporary protection statuses, and the application of regional free movement agreements.²¹⁹ Such practices were compiled by the Nansen Initiative into the Agenda for the Protection of Cross-Border Displaced Persons in the Context of Disasters and Climate Change.²²⁰ While these practices mainly relate to people displaced by disasters, it has been suggested that people who cross borders because of slow-onset climate change impacts could benefit from regional free movement agreements or instruments on the rights of migrant workers.²²¹ Coordinated measures to further develop such protection solutions would not only be consistent with the Global Compact on Migration, but also with the duty on states to fulfil the UN Charter and other relevant instruments in good faith by cooperating to realize human rights.²²²

4.7.3. International human rights law and reparation for violations linked to climate displacement

The right not to be displaced and the other human rights which it encompasses also entail a duty to ensure a remedy for violations of these rights, including reparation.²²³ Together with Basic Principles and Guidelines on the Right to a Remedy and Reparation for Victims of Gross Violations of International Human Rights Law and Serious Violations of International Humanitarian Law (Van Boven/Bassiouni Principles), the adoption of the United Nations Principles on Housing and Property Restitution for Refugees and Displaced Persons (Pinheiro Principles) in 2005 consolidated a growing legal recognition of the importance of reparations for arbitrary displacement.

²¹⁶ Walter Kälin & Hannah Entwistle Chapuisat, “Displacement in the context of disasters and climate change”, in Susan C. Breau & Katja L.H. Samuel (eds), *Research Handbook on Disasters and International Law*, Cheltenham, Edward Elgar, 2016, pp. 372 – 373.

²¹⁷ UN Human Rights Committee, *Ioane Teitiota v. New Zealand*, CCPR/C/127/D/2728/2016, 7 January 2020, par. 9.11

²¹⁸ Global Compact for Safe, Orderly and Regular Migration, par. 21(h)

²¹⁹ Kälin & Entwistle Chapuisat, above note 217, pp. 374 – 379.

²²⁰ The Nansen Initiative, *Agenda for the protection of cross-border displaced persons in the context of disasters and climate change - Volume 1*, December 2015, https://disasterdisplacement.org/wp-content/uploads/2014/08/EN_Protection_Agenda_Volume_I_low_res.pdf

²²¹ Ferris, above note 216, pp. 20 - 23

²²² Charter of the United Nations, 24 October 1945, 1 UNTS XVI, Art. 55; see Sigrun Skogly, “Global Human Rights Obligations”, in Mark Gibney, Gamze Erdem Türkelli, Markus Krajewski & Wouter Vandenhove (eds) *The Routledge Handbook on Extraterritorial Human Rights Obligations*, Routledge, Abingdon, 2022, 25 – 39, at 28.

²²³ Morel, above note 195, p. 276.

A reparation claim for a breach of the right not to be displaced may arise regardless of the role of the state – i.e. whether displacement was directly caused by the state, resulted indirectly from its policies or practices, or arose from a failure to prevent displacement or to protect or assist victims – the latter particularly in situations of disaster, or the realization of large-scale development projects.²²⁴ Indeed, there has been increasing acknowledgement of States’ responsibilities in relation to disaster risk reduction and response, accompanied by growing attention to redress for disaster-related harm (of which displacement is an important part), particularly where this has arisen from failure to mitigate risk, or through disaster response processes themselves.²²⁵ At the regional level, the European Court of Human Rights has applied the rights to life and privacy of the home in this sense to find state responsibility stemming from inadequate disaster risk reduction and response measures in a disaster displacement context.²²⁶

Furthermore, regardless of whether the state was responsible for failing to prevent displacement or to protect or assist displaced people, the Inter-American Court of Human Rights has found that the particular vulnerability of displaced persons obliges states to take positive action to reverse the effects of their situation.²²⁷ In this sense, it has specifically found that the right not to be displaced entails “an obligation to provide the conditions required for a decorous and safe return to their usual place of residence or their voluntary resettlement in another part of the country. To this end, their full participation in the planning and management of their return or reinsertion must be guaranteed.”²²⁸ The Court has also explicitly referred to the relevant provisions of the Guiding Principles on Internal Displacement in this sense, which also include a duty to assist returnees or resettled people in recovering their property and possessions, or where this is not possible, to assist them in obtaining compensation or other forms of reparation.²²⁹

However, given the global and massive scale of the issue, a multilateral approach will be needed to address the issue of reparation for climate displacement.²³⁰ In this sense, the duty on states to fulfil the UN Charter in good faith by cooperating to realize human rights may be read as giving rise to an obligation on states to work together to elaborate and operationalize frameworks through which to redress climate loss and damage – including displacement itself and its resultant harms – in a manner which is consistent with international law.²³¹

²²⁴ Morel, above note 195, p. 270.

²²⁵ Megan Bradley, “More than Misfortune: Recognizing Natural Disasters as a Concern for Transitional Justice”, *International Journal of Transitional Justice*, 2017, 11, 400–420, at 406 – 412.

²²⁶ European Court of Human Rights, *Budayeva v. Russia*, Judgment, 20 March 2008, App No 15339/02.

²²⁷ IACtHR, *Mapiripán Massacre v. Colombia*, Judgment, 15 September 2005, Series C No. 134, par. 179; IACtHR, *Ituango Massacres v. Colombia*, par. 210 – 212; IACtHR, *Operation Genesis v. Colombia*, par. 315.

²²⁸ IACtHR, *Operation Genesis v. Colombia*, par. 220.

²²⁹ IACtHR, *Case of the Río Negro Massacres v. Guatemala*, par. 176; see Guiding Principles on Internal Displacement, Principles 28(1)-(2), 29(2).

²³⁰ Margaretha Wewerinke-Singh, “Remedies for Human Rights Violations Caused by Climate Change”, *Climate Law*, 2019, Vol. 9, No. 3, p. 229 – 243, at 242 – 243.

²³¹ Charter of the United Nations, 24 October 1945, 1 UNTS XVI, Article 55; Deborah Casalin and Gamze Erdem Türkelli, Repairing climate loss and damage and the duty to cooperate in international law, paper presented at the 6th General Conference of the Law and Development Research Network, National Law University Delhi, India, 19 – 21 August 2023 (on file with the authors). On the importance of recognizing climate displacement as part of climate loss and damage, see Loss and Damage Collaboration & Researching Internal Displacement, Loss and

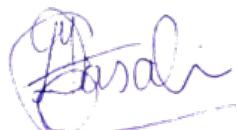
Signatures



Arinç Onat Kılıç



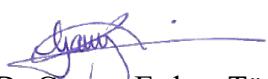
Dr Bridget Lewis



Dr Deborah Casalin



Ella Vines



Dr Gamze Erdem Türkelli



Dr Julia Dehm



Dr Kata Dozsa



Dr Lauren Nishimura



Michael George Marcondes Smith



Dr Rowena Maguire

Al Secretario Executivo de la Corte Interamericana de Derechos Humanos,
Pablo Saavreda Alessandri
Avenida 10, Calles 45 y 47 Los Yoses, San Pedro, San José, Costa Rica
18 diciembre 2023

**Aportes Colectivos a la Corte Interamericana de Derechos Humanos en relación a la
Opinión Consultiva solicitada por la República de Chile y la República de Colombia
sobre “Emergencia Climática y Derechos Humanos”**

Esta intervención está coordinada por (por orden alfabético):

Dra Gamze Erdem Türkelli (Profesora Investigadora Asistente, Universidad de Ambergues) y
Michael George Marcondes Smith (Becario de Doctorado, Universidad de Ambergues)

Y escrita colectivamente por (en orden alfabético):

Arinç Onat Kılıç (Becario de Doctorado, Universidad de Ambergues)
Dra. Bridget Lewis (Profesora Asociada, Universidad de Tecnología de Queensland)
Dra. Deborah Casalin (Becaria Postdoctoral, Universidad de Ambergues)
Ella Vines (Becaria de Doctorado, Universidad de Melbourne)
Dra. Gamze Erdem Türkelli (Profesora Investigadora Asistente, Universidad de Ambergues)
Dra. Julia Dehm (Profesora Principal, Facultad de Derecho La Trobe)
Dra. Kata Dozsa (Becaria Postdoctoral, Universidad de Ambergues)
Dra. Lauren Nishimura (Becaria Postdoctoral, Facultad de Derecho de Melbourne)
Michael George Marcondes Smith (Becario de Doctorado, Universidad de Ambergues)
Dra. Rowena Maguire (Profesora Asociada, Universidad de Tecnología de Queensland)

(abojofirmantes)

Esta contribución ha sido redactada colectivamente por académicos en el ámbito del derecho internacional de los derechos humanos y del derecho internacional del medio ambiente de todo el mundo. Los académicos expresan sus opiniones expertas de manera independiente de sus afiliaciones institucionales. Esta intervención ha sido elaborada originalmente en inglés y posteriormente traducida al español por los coordinadores. En la versión en español se hacen referencias a los documentos originales en español cuando están disponibles. En caso contrario, se proporciona el texto en inglés en una nota al pie. Cualquier aclaración se hace preferiblemente con referencia a la versión original en inglés de la contribución, si es posible.

Tabla de contenido

1. En cuanto a las obligaciones estatales derivadas de los deberes de prevención y garantía de los derechos humanos en relación con la emergencia climática (en relación con la sección A de la solicitud)	3
1.1. Comprometerse con objetivos de mitigación que representen la “participación justa” de ese Estado en los esfuerzos globales para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales.....	5
1.2. Garantizar el funcionamiento efectivo de un marco normativo diseñado para alcanzar estos objetivos mediante la implementación, supervisión y aplicación	6
1.3. No autorizar, aprobar o habilitar actividades, especialmente la expansión de la extracción de combustibles fósiles o la construcción de nuevas infraestructuras de combustibles fósiles que socaven los esfuerzos globales para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales.....	7
1.4. Regular para las corporaciones de terceros para asegurar que implementen medidas efectivas de mitigación climática y no persigan actividades, especialmente la expansión de la extracción de combustibles fósiles o la construcción de nueva infraestructura de combustibles fósiles que socave los esfuerzos globales para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales.	10
1.5. Cooperar con otros Estados para lograr un futuro bajo en carbono y sostenible, incluida la compartición de información, la transferencia de tecnología, el desarrollo de capacidades y la provisión de financiamiento climático.....	11
1.6. Límites planetarios.....	13
1.7. Medidas diferenciadas para mujeres/género.....	14
1.8. Cambio climático e desigualdades socioeconómicas	17
1.8.1. Obligaciones relacionadas con el principio de igualdad y no discriminación en el contexto del cambio climático y su inseparabilidad de las desigualdades socioeconómicas	17
1.8.2. Desigualdad socioeconómica, fundamentos de discriminación e interseccionalidad ...	20
1.8.3. Derecho igual al medio ambiente saludable y efecto dispar en grupos vulnerables	21
2. Respecto a las obligaciones diferenciadas de los Estados en relación con los derechos de los niños y las nuevas generaciones a la luz de la emergencia climática (relativo a la sección C de la solicitud)	22
2.1. Contexto amplio de los derechos de los niños.....	22
2.2. Acceso a la justicia en asuntos de cambio climático	22
2.3. Acceso a la justicia como una obligación positiva de los Estados:	23
2.4. Garantías de acceso a la justicia adaptada a los niños:	24
3. Respecto a las obligaciones de prevención basadas en la Convención y la protección de defensoras territoriales y ambientales, así como de las mujeres (relacionado con la sección E de la solicitud)	25
4. Respecto a las obligaciones y responsabilidades compartidas y diferenciadas en materia de derechos humanos de los Estados en el contexto de la emergencia climática, particularmente en el contexto de la movilidad humana involuntaria: migración y desplazamiento forzado (relacionado con la sección F de la solicitud)	26
4.1. Obligaciones y deberes sustantivos de los Estados	27

4.1.1.	Derechos a la libre circulación y elección de residencia y prohibición contra el desplazamiento arbitrario.....	28
4.1.2.	Deberes positivos asociados con los derechos a la vida, alimentación, agua, salud y vivienda	29
4.2.	Obligaciones específicas hacia migrantes y refugiados.....	30
4.3.	Obligaciones procesales de los Estados en materia de derechos humanos	33
4.4.	Medidas oportunas y una comprensión sistémica de las obligaciones	34
4.5.	Obligaciones de los Estados de cooperación y asistencia	38
4.6.	Principios Rectores	40
4.6.1.	Principio de precaución	40
4.6.2.	4.6.2 Principios de equidad y responsabilidades comunes pero diferenciadas y capacidades respectivas (CBDR-RC)	40
4.6.3.	Principios de igualdad y no discriminación.....	41
4.7.	¿Qué obligaciones y principios deben guiar las medidas individuales y coordinadas que los Estados de la región deben adoptar para lidiar con la movilidad humana involuntaria, exacerbada por la emergencia climática?	42
4.7.1.	Derecho a no ser desplazado y prevención del desplazamiento climático	43
4.7.2.	Ley internacional de derechos humanos y protección de migrantes y personas desplazadas por el clima	44
4.7.3.	Ley internacional de derechos humanos y reparación por violaciones vinculadas al desplazamiento climático.....	46

I. *En cuanto a las obligaciones estatales derivadas de los deberes de prevención y garantía de los derechos humanos en relación con la emergencia climática (en relación con la sección A de la solicitud)*

Está ampliamente establecido que el cambio climático tendrá un impacto catastrófico en la realización de casi todos los derechos protegidos.¹ Ya con un calentamiento de 1,1°C, el cambio climático está amenazando gravemente la realización de los derechos humanos en todo el mundo, afectando más gravemente a aquellos que ya son socialmente vulnerables y marginados.² En 2018, el Comentario General del Comité de Derechos Humanos sobre el Derecho a la Vida identificó que “[I]a degradación del medio ambiente, el cambio climático y el desarrollo insostenible constituyen algunas de las amenazas más urgentes y graves para la capacidad de las generaciones presentes y futuras para disfrutar del derecho a la vida”.³ En

¹ La Resolución de la AGNU A/76/L.75 del 26 de julio de 2022 y la Resolución del CDH, 8 de octubre de 2021, Doc. de la ONU A/HRC/RES/48/13, ambas reconocen el derecho humano a un medio ambiente limpio, saludable y sostenible, así como también reconocen los impactos del cambio climático en la realización de todos los derechos humanos.

² Hans-O. Pörtner et al, ‘Summary for Policymakers’ in Hans-O. Pörtner et al (eds) *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability – Contribution of Working Group II to the Sixth Assessment Report of the Intergovernmental Panel on Climate Change* (Cambridge: Cambridge University Press, 2022).

³ “[e]nvironmental degradation, climate change and unsustainable development constitute some of the most pressing and serious threats to the ability of present and future generations to enjoy the right to life”. Comité de Derechos Humanos, ‘Comentario General N.º 36 sobre el Artículo 6 del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, sobre el Derecho a la Vida’, referido como CCPR/C/GC/36 (3 de septiembre de 2019), párrafo 62.

2019, cinco órganos de tratados de la ONU emitieron una declaración conjunta sobre el cambio climático y los derechos humanos en la que afirmaron que “[l]a falta de medidas para prevenir el daño previsible a los derechos humanos causado por el cambio climático, o regular actividades que contribuyan a dicho daño, podría constituir una violación de las obligaciones de derechos humanos de los Estados”.⁴ El Comité de Derechos Humanos de la ONU en el caso *Billy et al v. Australia* confirmó que los impactos climáticos ya están causando violaciones de derechos humanos.⁵

A la luz del Acuerdo de París y del consenso científico que recomienda que las temperaturas globales no deben aumentar más allá de 1,5°C, esto implica obligaciones sustantivas para todos los Estados de “establecer un marco legislativo y administrativo diseñado para proporcionar una disuasión efectiva” contra las amenazas a los derechos humanos.⁶

Los Estados tienen la obligación de actuar para prevenir el daño a los derechos humanos no solo causado por agentes estatales, sino también por terceros. Esto incluye obligaciones para prevenir el daño a los derechos humanos con respecto a las decisiones y omisiones de un Estado, así como las de agentes estatales y terceros sobre cuyas actividades ejerce un control efectivo o está en posición de regular, por ejemplo, como el Estado de origen de corporaciones transnacionales.⁷ En relación con el cambio climático, que es causado por emisiones transfronterizas resultantes de la producción y uso de combustibles fósiles y otras actividades emisoras de carbono, las obligaciones para prevenir el daño a los derechos humanos se extienden a contrarrestar el “impacto previsible, continuo y severo [de las emisiones de gases de efecto invernadero] en el disfrute de los derechos humanos dentro y más allá de las fronteras [de un Estado]”.⁸ Como tal, “[l]as personas cuyo disfrute de [sus derechos humanos] se ve afectado negativamente están bajo el poder, autoridad o control de cada una de las Partes Contratantes en la medida en que cada una de esas Partes permita [emisiones de carbono] y otras conductas que exacerbán las emisiones en otros Estados y que previsiblemente han o causarán daños de manera continua y a largo plazo”⁹ y, por lo tanto, caen dentro de la jurisdicción de esos Estados. Este Tribunal también ha subrayado acertadamente que la

⁴ “[f]ailure to take measures to prevent foreseeable human rights harm caused by climate change, or to regulate activities contributing to such harm, could constitute a violation of States’ human rights obligations”. Declaración Conjunta del Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer, el Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales, el Comité de Protección de los Derechos de Todos los Trabajadores Migratorios y de sus Familiares, el Comité de los Derechos del Niño y el Comité de los Derechos de las Personas con Discapacidad, ‘Statement on human rights and climate change’, HRI/2019/1 (14 mayo 2020), para [1] bajo el título ‘States’ Human Rights Obligations’.

⁵ Comité de Derechos Humanos. ‘Views adopted by the Committee under article 5 (4) of the Optional Protocol, concerning communication No. 3624/2019’, CCPR/C/135/D/3624/2019 (22 September 2022).

⁶ “put in place a legislative and administrative framework designed to provide effective deterrence”. Véase, p. ej. *Öneriyildiz v Turkey* [GC] para 89; *Kolyadenko and Others v Russia* para 157; *Tătar v Romania* para 88

⁷ Cómo la Corte también ha enfatizado en su Opinión Consultiva 23/17 sobre Derechos Humanos y el Medio Ambiente.

⁸ “foreseeable, continuous and severe impact [of greenhouse gas emissions] on the enjoyment of human rights within and beyond [a State’s] borders”. Tribunal Europeo de Derechos Humanos, *Claudia Duarte Agostinho y Otros contra Portugal y otros 32 Estados, Solicitud por escrito en nombre del Consorcio de Obligaciones Extraterritoriales y otros*, párr. 14.

⁹ “[p]eople whose enjoyment of [their human] rights is negatively affected are under the power, authority or control of each of the Contracting Parties to the extent that each of those Parties permit [carbon] emissions, and other conduct that exacerbates emissions in other States and that foreseeably has or will cause harms on a continuous and long-term basis”.

jurisdicción no se limita al territorio nacional en relación con los daños transfronterizos en su Opinión Consultiva OC-23/17:

A efectos de la Convención Americana, cuando ocurre un daño transfronterizo que afecte derechos convencionales, se entiende que las personas cuyos derechos han sido vulnerados se encuentran bajo la jurisdicción del Estado de origen si existe una relación de causalidad entre el hecho que se originó en su territorio y la afectación de los derechos humanos de personas fuera de su territorio.¹⁰

A la luz de lo anterior, las obligaciones estatales con respecto a la prevención a su vez requieren que cada Estado:

- Se comprometa con objetivos de mitigación que representen la "participación justa" de ese Estado en los esfuerzos globales para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales.
- Asegure el funcionamiento efectivo de un marco regulatorio diseñado para lograr estos objetivos mediante la implementación, supervisión y aplicación.
- No autorice, apruebe o permita actividades, especialmente la expansión de la extracción de combustibles fósiles o la construcción de nueva infraestructura de combustibles fósiles que socavaría los esfuerzos globales para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales.
- Regule a terceros, incluidas entidades corporativas, para garantizar que implementen medidas efectivas de mitigación del cambio climático y no persigan actividades, especialmente la expansión de la extracción de combustibles fósiles o la construcción de nueva infraestructura de combustibles fósiles que socavarían los esfuerzos globales para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales.
- Cooperen con otros estados para lograr un futuro bajo en carbono y sostenible, incluyendo el intercambio de información, la transferencia de tecnología, el desarrollo de capacidades y la provisión de financiamiento climático.

1.1. Comprometerse con objetivos de mitigación que representen la “participación justa” de ese Estado en los esfuerzos globales para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales

Cada Estado está obligado a contribuir con su ‘participación justa’ a los esfuerzos globales de mitigación para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales. Las actuales ‘contribuciones determinadas a nivel nacional’ realizadas por los Estados partes en el Acuerdo de París son insuficientes para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales. El informe de evaluación sexto del IPCC afirmó que “Las emisiones globales de gases de efecto invernadero en 2030 implicadas por las contribuciones determinadas a nivel nacional (NDCs) anunciadas hasta octubre de 2021 hacen probable que el calentamiento exceda los 1,5°C durante el siglo XXI y dificultan limitar el calentamiento por debajo de los 2°C. Existen brechas entre las emisiones proyectadas de políticas implementadas y las de las NDCs y los flujos financieros no alcanzan los niveles necesarios para cumplir con los objetivos climáticos en todos los sectores y regiones”.¹¹ El IPCC ha

¹⁰ Corte Interamericana de Derechos Humanos, Opinión Consultiva OC-23/17, párr. 101 (citas omitidas)

¹¹ “Global GHG emissions in 2030 implied by nationally determined contributions (NDCs) announced by October 2021 make it likely that warming will exceed 1.5°C during the 21st century and make it harder to limit warming below 2°C. There are gaps between projected emissions from implemented policies and those from NDCs and

advertido que solo queda una “breve y rápidamente cerrando ventana de oportunidad” para “asegurar un futuro viable y sostenible para todos”¹² y el Programa de las Naciones Unidas para el Medio Ambiente (PNUMA) afirmó recientemente que “solo una transformación urgente del sistema puede evitar un desastre climático”.¹³

Para limitar el calentamiento global a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales con un exceso limitado o nulo, se requieren reducciones de emisiones profundas, rápidas, inmediatas y sostenidas.¹⁴ La modelización del IPCC muestra que esto requiere alcanzar cero emisiones netas de CO2 a principios de la década de 2050, seguido de emisiones netas negativas de CO2 y que las emisiones globales de gases de efecto invernadero deberían reducirse en un 43 por ciento para 2030; en un 60 por ciento para 2035; en un 69 por ciento para 2040 y en un 84 por ciento para 2050.¹⁵

El principio de “responsabilidades comunes pero diferenciadas y capacidades respectivas”¹⁶ (CBDR-RC, por sus siglas en inglés) debe guiar el establecimiento de los objetivos de mitigación basados en los Estados. El principio de derecho internacional ambiental de CBDR-RC también informa sobre los derechos humanos, incluido el derecho a un medio ambiente limpio, saludable y sostenible reconocido por la Asamblea General de la ONU en 2022.¹⁷ La resolución de la AGNU señala que la promoción del derecho humano a un medio ambiente limpio, saludable y sostenible “requiere la plena implementación de los acuerdos ambientales multilaterales bajo los principios del derecho internacional ambiental”¹⁸ (párrafo 3), siendo el principio de CBDR-RC uno de esos principios clave. La cuestión de qué constituye la “participación justa” de cada Estado en el esfuerzo de mitigación global involucra preguntas sobre: el nivel de emisiones históricas de ese Estado; el nivel de capacidad económica de ese Estado (según lo medido por el Índice de Desarrollo Humano); el derecho a emisiones per cápita acumulativas iguales para cada persona.

1.2. Garantizar el funcionamiento efectivo de un marco normativo diseñado para alcanzar estos objetivos mediante la implementación, supervisión y aplicación

Cada Estado está obligado a garantizar que cuente con un marco normativo efectivo diseñado para alcanzar sus objetivos de emisiones a través de la implementación, supervisión y aplicación. Dadas las serias preocupaciones sobre la viabilidad a gran escala y la integridad ambiental de los ‘compensadores de carbono’¹⁹ y las ‘tecnologías de eliminación de carbono’,

finance flows fall short of the levels needed to meet climate goals across all sectors and regions”. IPCC, *Climate Change 2023: Synthesis Report – Summary for Policy Makers*, p. 10.

¹² “brief and rapidly closing window of opportunity [to] secure a liveable and sustainable future for all”. Hans-O. Pörtner et al, ‘Summary for Policymakers’ in Hans-O. Pörtner et al (eds) *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability – Contribution of Working Group II to the Sixth Assessment Report of the Intergovernmental Panel on Climate Change* (Cambridge: Cambridge University Press, 2022), 33.

¹³ “only an urgent system-wide transformation can avoid climate disaster”. Programa de las Naciones Unidas para el Medio Ambiente, *Emissions Gap Report 2022* (Nairobi: United Nations Environment Programme, 2022).

¹⁴ IPCC, *Climate Change 2023: Synthesis Report – Summary for Policy Makers*, p. 20.

¹⁵ Ibid, p. 20-21.

¹⁶ “common but differentiated responsibilities and respective capacities”. UNFCCC, Artículo 3.3; Acuerdo de París, párrafo 3 del preámbulo, Artículo 2.2, 4.3, 4.19.

¹⁷ ONU AG, Resolution on the human right to a clean, healthy and sustainable environment, A/76/L.75, 26 julio 2022.

¹⁸ “requires the full implementation of the multilateral environmental agreements under the principles of international environmental law”.

¹⁹ Thales West et al, ”Action needed to make carbon offsets from forest conversation work for climate change mitigation” *Science*, Vol 381, No 6660 (2023).

así como el potencial riesgo para los derechos humanos causado por los compensadores de carbono, los marcos regulatorios deben priorizar vías nacionales de reducción de emisiones centradas en evitar y mitigar las emisiones de gases de efecto invernadero (GEI). Los compensadores de carbono solo deben usarse, en la medida de lo posible, como último recurso para abordar las emisiones difíciles de reducir. El informe de 2022 del Grupo de Expertos de Alto Nivel de las Naciones Unidas sobre los Compromisos de Emisiones Netas Cero de Entidades No Estatales, titulado “La integridad importa: Compromisos de emisiones netas cero de empresas, instituciones financieras, ciudades y regiones” (*Integrity Matters: Net Zero Commitments by Businesses, Financial Institutions, Cities and Regions*), destacó la necesidad de “reducciones urgentes y profundas de emisiones en toda la cadena de valor” y que los compensadores no deben usarse para alcanzar los objetivos de 1,5°C, aunque haya cierto margen para “créditos de carbono de alta integridad” para esfuerzos que excedan los objetivos de 1,5°C.²⁰

1.3. No autorizar, aprobar o habilitar actividades, especialmente la expansión de la extracción de combustibles fósiles o la construcción de nuevas infraestructuras de combustibles fósiles que socaven los esfuerzos globales para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales

Para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales, la mayoría de las reservas probadas económicamente recuperables de petróleo, gas y carbón deben permanecer bajo tierra, sin quemar. Para tener una probabilidad del 50 por ciento de limitar el calentamiento a 1,5°C, el presupuesto de carbono restante (a partir de 2020) es de solo 500 GtCO₂.

El IPCC ha demostrado que las “emisiones de CO₂ proyectadas de la infraestructura existente de combustibles fósiles sin una reducción adicional excederían el presupuesto de carbono restante para 1,5°C”.²¹ Todos los Estados deben reducir la extracción y combustión de combustibles fósiles para poner al mundo en una trayectoria consistente con el objetivo de temperatura del Acuerdo de París.²² Por lo tanto, para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales, los Estados deben (i) no autorizar, aprobar o permitir la expansión de la extracción de combustibles fósiles o la construcción de nuevas infraestructuras de combustibles fósiles y (ii) acelerar los esfuerzos para reducir la producción existente de combustibles fósiles, la generación de energía a base de combustibles fósiles y eliminar gradualmente los subsidios inefficientes a los combustibles fósiles.²³

El escenario de NetZero 2050 de la Agencia Internacional de Energía muestra que no deben aprobarse nuevos campos petroleros o de gas, ni nuevas minas de carbón ni extensiones de minas ni nuevas estaciones de energía a base de carbón después de 2021, y las estaciones de energía a base de carbón existentes deben ser desmanteladas rápidamente.²⁴ Su actualización

²⁰ “urgent and deep reductions of emissions across the value chain”; “high integrity carbon credits”. High-Level Expert Group on the Net-Zero Emissions Commitments of Non-State Entities, *Integrity Matters: Net Zero Commitments by Businesses, Financial Institutions, Cities and Regions* (2022).

²¹ IPCC, *Climate Change 2023: Synthesis Report – Summary for Policy Makers*, p. 19.

²² J. Rogelj, et al., ‘Mitigation Pathways Compatible with 1.5°C in the Context of Sustainable Development’, in IPCC, *Global Warming of 1.5°C: An IPCC Special Report* (Cambridge, UK: Cambridge University Press, 2018), 96-7.

²³ Véase también UNFCCC, ‘Pacto de Glasgow sobre el Clima’, Decisión 1/CP.26, párrafo 20.

²⁴ International Energy Agency, *Net Zero by 2050: A Roadmap for the Global Energy Sector* (Paris: International Energy Agency, 2021).

de 2023 reiteró que “no se necesitan nuevos proyectos de largo plazo de exploración de petróleo y gas en el Escenario de NZE, al igual que no se necesitan nuevas minas de carbón, extensiones de minas ni nuevas plantas de carbón sin reducción”.²⁵

La investigación científica muestra que, para tener un 50 por ciento de probabilidad de limitar el calentamiento a 1,5°C, el 60 por ciento del petróleo y el gas metano fósil, y el 90 por ciento del carbón, deben permanecer sin extraer.²⁶ Por lo tanto, la mayoría de las regiones deben alcanzar su pico de producción ahora o en la próxima década, y la producción de petróleo y gas debe disminuir a nivel mundial en un 3 por ciento cada año hasta 2050.

En marzo de 2023, el Secretario General de las Naciones Unidas llamó a una “Agenda de Aceleración con todos los recursos disponibles” que instó a los países a comprometerse con acciones que incluyeran:

- Ningún nuevo carbón, la eliminación del carbón para 2030 en los países de la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos (OCDE) y para 2040 en todos los demás países.
- Fin de toda financiación internacional pública y privada del carbón.
- Detención de toda autorización o financiamiento de nuevos proyectos de petróleo y gas, consistente con los hallazgos de la Agencia Internacional de Energía.
- Detener cualquier expansión de reservas de petróleo y gas existentes.
- Reorientar los subsidios de los combustibles fósiles hacia una transición energética justa.
- Establecer una disminución global de la producción existente de petróleo y gas, compatible con el objetivo global de emisiones netas cero para 2050.²⁷

Hay un consenso consolidado de que las obligaciones de derechos humanos requieren una eliminación equitativa de los combustibles fósiles. En 2022, el Relator Especial sobre derechos humanos en el contexto del cambio climático recomendó que la Asamblea General debería “[a]probar una resolución para prohibir cualquier desarrollo adicional de la minería de combustibles fósiles y otras acciones de mitigación perjudiciales”.²⁸ En 2020, el Experto Independiente sobre derechos humanos y solidaridad destacó que “la explotación de combustibles fósiles debe ser transformada radicalmente para evitar un cambio climático adicional peligroso” y que la inversión, subvención y explotación continuadas de combustibles fósiles “ponen en peligro los derechos humanos fundamentales de todas las personas en todo el mundo”.²⁹ En 2019, el Relator Especial sobre derechos humanos y el medio ambiente

²⁵ “No new long-lead time upstream oil and gas projects are needed in the NZE Scenario, neither are new coal mines, mine extensions or new unabated coal plants”. International Energy Agency, *Net Zero Roadmap: A Global Pathway to Keep the 1.5°C Goal in Reach* (2023).

²⁶ Dan Welsby et al, ‘Unextractable fossil fuels in a 1.5 C world’ (2021) 597 *Nature* 230. Véase también Christophe McGlade y Paul Ekins ‘The Geographical Distribution of Fossil Fuels Unused When Limiting Global Warming to 2 °C’ (2015) 517 *Nature* 187.

²⁷ Naciones Unidas, ‘Secretary-General Calls on States to Tackle Climate Change ‘Time Bomb’ through New Solidarity Pact, Acceleration Agenda, at Launch of Intergovernmental Panel Report’, SG/SM/21730 (20 de marzo de 2023).

²⁸ “[p]ass a resolution to ban any further development of fossil fuel mining and other harmful mitigation actions”. ONU AG, ‘Report of the Special Rapporteur on the Promotion and Protection of Human Rights in the Context of Climate Change - Promotion and Protection of Human Rights in the Context of Climate Change Mitigation, Loss and Damage and Participation’, A/77/226 (26 July 2022), para 90(e).

²⁹ “fossil fuel exploitation must be radically transformed to avoid further dangerous climate change”; “imperil[s] the fundamental human rights of everyone around the world”. Consejo de Derechos Humanos, ‘International

argumentó que “las emisiones de combustibles fósiles deben reducirse, comenzando de inmediato” y llamó a los países, especialmente a los desarrollados, a tomar medidas que incluyeran “[r]echarzar cualquier otra expansión de la infraestructura de combustibles fósiles” y “[p]rohibir la expansión de los tipos de extracción de combustibles fósiles más contaminantes y destructivos para el medio ambiente”.³⁰ En 2016, su predecesor escribió que “[m]antener el aumento de la temperatura global muy por debajo de los 2°C requiere que los Estados avancen rápidamente y de manera constante hacia una economía mundial que ya no obtenga energía de los combustibles fósiles”.³¹ El Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales también recomendó a los estados que detuvieran algunos desarrollos propuestos de petróleo y gas, porque dichos planes serían “contrarios a los compromisos del Estado parte bajo el Acuerdo de París y tendrían un impacto negativo en el calentamiento global y en el disfrute de los derechos económicos y sociales de la población mundial y las generaciones futuras”.³² En el caso australiano de 2022, *Waratah Coal Pty Ltd v Youth Verdict Ltd*, el Tribunal de Tierras de Queensland recomendó rechazar una autorización ambiental y las solicitudes de permisos de minería para el proyecto, en parte porque la contribución de la mina al cambio climático socavaría los derechos humanos.³³

Si bien la eliminación progresiva de los combustibles fósiles es necesaria para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales, las consideraciones de derechos humanos deben informar cómo se lleva a cabo dicha eliminación progresiva. En particular, dicha transición debe ser sensible a la necesidad de garantizar energía asequible y limpia para todos, especialmente para aquellos que viven en la pobreza, cientos de millones de los cuales aún carecen de acceso a la electricidad. La eliminación progresiva de los combustibles fósiles también puede requerir replantear cómo un Estado busca realizar el derecho al desarrollo de sus pueblos. Sin embargo, un Estado no debería poder dañar conscientemente a individuos en su propia jurisdicción u otras jurisdicciones a través de la extracción o uso de combustibles fósiles para promover el desarrollo económico en nombre de sus propios ciudadanos, de la misma manera que es inaceptable cosechar ganancias de uranio altamente enriquecido exportado, si se sabe que el uranio se utilizará para fabricar armas ilegales.³⁴ Además, el principio de solidaridad internacional basada en los derechos humanos exige que los Estados con emisiones históricas y continuas grandes lideren la eliminación progresiva de los combustibles fósiles y en algunos casos pueden requerir el pago de

Solidarity and Climate Change: Report of the Independent Expert on Human Rights and International Solidarity’, A/HRC/44/44 (1 April 2020), para 29 and 30.

³⁰ “emissions from fossil fuels need to be reduced, beginning immediately”; “[r]ejecting any other expansion of fossil fuel infrastructure”; “[p]rohibiting the expansion of the most polluting and environmentally destructive types of fossil fuel extraction”. ONU AG, ‘Human Rights Obligations Relating to the Enjoyment of a Safe, Clean, Healthy and Sustainable environment’, A/74/161 (15 July 2029), para 76 and 78.

³¹ “[k]eeping the increase in global temperature to well below 2°C requires States to move rapidly and steadily towards a world economy that no longer obtains energy from fossil fuels”. Consejo de Derechos Humanos, ‘Report of the Special Rapporteur on the Issue of Human Rights Obligations Relating to the Enjoyment of a Safe, Clean, Healthy and Sustainable Environment’, A/HRC/31/52 (1 February 2016), para 78.

³² “counter to the State party’s commitments under the Paris Agreement and would have a negative impact on global warming and on the enjoyment of economic and social rights by the world’s population and future generations”. Citado en ONU AG, ‘Human Rights Obligations Relating to the Enjoyment of a Safe, Clean, Healthy and Sustainable environment’, A/74/161 (15 July 2019), para 67.

³³ [2002] QLC 21.

³⁴ Jeremy Moss ‘Mining, Morality and the Obligations of Fossil Fuel Exporting Countries’ (2016) 51(3) *Australian Journal of Political Science* 496, 505.

compensaciones internacionales a países de bajos ingresos para apoyarlos en dejar los combustibles fósiles en el subsuelo.³⁵

1.4. Regular para las corporaciones de terceros para asegurar que implementen medidas efectivas de mitigación climática y no persigan actividades, especialmente la expansión de la extracción de combustibles fósiles o la construcción de nueva infraestructura de combustibles fósiles que socave los esfuerzos globales para limitar el calentamiento a 1,5°C por encima de los niveles preindustriales.

Además de prevenir impactos en los derechos humanos relacionados con el cambio climático por sus propias acciones, los Estados deben prevenir impactos en los derechos humanos relacionados con el cambio climático causados por terceros, especialmente empresas; y deben establecer, implementar y hacer cumplir leyes, políticas y programas para prevenir dichos impactos en los derechos humanos relacionados con el cambio climático.³⁶

El Comité de los Derechos del Niño de las Naciones Unidas, en su reciente Comentario General No. 26 (2023) sobre los derechos de los niños y el medio ambiente, con un enfoque especial en el cambio climático, ha concluido que los Estados tienen la obligación de regular dentro de su territorio, así como con respecto a los impactos extraterritoriales de las empresas (para los Estados de origen) para prevenir el daño a los derechos humanos de los niños relacionado con el cambio climático:

107. Los Estados deben adoptar todas las medidas necesarias, convenientes y razonables para proteger contra los daños a los derechos del niño derivados del cambio climático que causen o perpetúen las empresas, y estas, a su vez, tienen la responsabilidad de respetar los derechos del niño relacionados con el cambio climático. Los Estados deberían velar por que las empresas reduzcan rápidamente sus emisiones y exigir a estas, y también a las instituciones financieras, que realicen evaluaciones del impacto ambiental y pongan en práctica procedimientos de diligencia debida con respecto a los derechos del niño para asegurarse de que detecten, prevengan mitiguen los efectos adversos, reales y potenciales, del cambio climático sobre los derechos del niño, incluidos los derivados de actividades relacionadas con la producción y el consumo y los resultantes de sus cadenas de valor y operaciones mundiales, y asuman su responsabilidad al respecto.

108. Los Estados de origen tienen la obligación de hacer frente a los daños y riesgos relacionados con el cambio climático que puedan afectar a los derechos del niño en el contexto de las actividades y operaciones extraterritoriales de las empresas, siempre que exista un vínculo razonable entre el Estado y la conducta en cuestión, y deben permitir el acceso a recursos efectivos en caso de que se violen dichos derechos. Para ello, deben cooperar para lograr que las empresas con actividades transnacionales cumplan las normas ambientales aplicables, con el fin de proteger los derechos del niño frente a los daños relacionados con el cambio climático, y ayudar y cooperar a

³⁵ Simon Carney, *Climate Change, Equity and Stranded Assets* (Oxfam America, 2016).

³⁶ Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales, comentario general N.º 3 sobre la naturaleza de las obligaciones de los Estados partes (E/1991/23); Asamblea General, Human Rights obligations relating to the enjoyment of a safe, clean, healthy and sustainable environment' A/74/161 (15 de julio de 2019), párrafo 65.

*nivel internacional en las investigaciones y la aplicación de los procedimientos en otros Estados.*³⁷

Los estudios de investigación han demostrado que 90 productores de combustibles fósiles y cemento, los llamados ‘grandes emisores de carbono’, han creado el 63 por ciento de las emisiones acumulativas en todo el mundo desde 1751 hasta 2010.³⁸ El 15,8 por ciento de las emisiones globales procedentes de la actividad industrial hasta 2010 se pueden atribuir a las diez mayores empresas energéticas de propiedad privada.³⁹ Los actores corporativos más responsables de la crisis climática han puesto en duda durante décadas la ciencia climática y se han opuesto a los esfuerzos para regular las emisiones de gases de efecto invernadero (GEI).⁴⁰ La ‘captura corporativa’ de las instituciones regulatorias por parte de los intereses empresariales que obtienen ganancias de la extracción continua de combustibles fósiles corre el riesgo de socavar la acción climática efectiva basada en derechos. El Relator Especial sobre los derechos humanos en el contexto del cambio climático, en su informe de 2022, expresó preocupación sobre cómo “e las élites empresariales con intereses en los sectores de los combustibles fósiles y el carbono tienen un acceso desproporcionado a las autoridades decisorias”.⁴¹

1.5. Cooperar con otros Estados para lograr un futuro bajo en carbono y sostenible, incluida la compartición de información, la transferencia de tecnología, el desarrollo de capacidades y la provisión de financiamiento climático.

Las obligaciones estatales en el contexto de la prevención y la garantía de los derechos humanos en relación con la emergencia climática también se extienden a la cooperación internacional. El artículo 26 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos (1969) impone la obligación a los Estados Partes de “comprometerse a adoptar medidas, tanto internas como a través de la cooperación internacional, especialmente las de carácter económico y técnico, con miras a lograr progresivamente, mediante la legislación u otros medios apropiados, la plena realización de los derechos implícitos en los estándares económicos, sociales, educativos, científicos y culturales establecidos en la Carta de la Organización de los Estados Americanos según enmendada por el Protocolo de Buenos Aires”.

De manera similar, el artículo 2.1 del Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales impone la obligación a todos los Estados de “adoptar medidas, tanto por separado como mediante la asistencia y la cooperación internacionales, especialmente económicas y técnicas, hasta el máximo de los recursos de que disponga, para lograr progresivamente, por todos los medios apropiados, inclusive en particular la adopción de medidas legislativas, la plena efectividad de los derechos aquí reconocidos”. Por lo tanto, en línea con el deber de cooperación en el marco del derecho internacional de los derechos humanos establecido en el artículo 2.1 del PIDESC, los Estados con mayores capacidades tienen la obligación de

³⁷ Comité de las Naciones Unidas sobre los Derechos del Niño, Observación General N.º 26 (2023) relativa a los derechos de los niños y el medio ambiente, con particular atención al cambio climático, CRC/C/GC/26, 22 de agosto de 2023.

³⁸ Richard Heede, ‘Tracing Anthropogenic Carbon Dioxide and Methane Emissions to Fossil Fuel and Cement Producers: 1854-2010’ (2014) 122 *Climatic Change* 229.

³⁹ Idem 234.

⁴⁰ Geoffrey Supran, Stefan Rahmstorf and Naomi Oreskes, ‘Assessing ExxonMobil’s global warming projections’ (2023) 379 *Science* 6628; Naomi Oreskes, *Merchants of Doubt: How a Handful of Scientists Obscured the Truth on Issues of Tobacco Smoke to Global Warming* (Bloomsbury Press, 2010).

⁴¹ Asamblea General, ‘Informe del Relator Especial sobre la Promoción y Protección de los Derechos Humanos en el Contexto del Cambio Climático, A/77/226 (26 de julio de 2022), párrafo 74.

proporcionar asistencia y cooperación internacionales, incluida especialmente la asistencia económica y técnica, con miras a lograr la plena realización de los derechos económicos, sociales y culturales, incluido en el contexto de transiciones hacia la neutralidad de carbono en respuesta al cambio climático. Esto está en línea con el principio del derecho ambiental de responsabilidades comunes pero diferenciadas y capacidades respectivas (CBDR-RC, por sus siglas en inglés).

Los Estados también tienen obligaciones de cooperación en el marco del derecho internacional sobre el clima. La CMNUCC obliga a todas las Partes a “Promover y apoyar con su cooperación el desarrollo, la aplicación y la difusión,

incluida la transferencia, de tecnologías, prácticas y procesos que controlen, reduzcan o prevengan las emisiones antropógenas de gases de efecto invernadero”.⁴² Todas las Partes también están obligadas a cooperar en la “investigación científica, tecnológica, técnica, socioeconómica y de otra índole, la observación sistemática y el establecimiento de archivos de datos relativos al sistema climático”, “en el intercambio pleno, abierto y oportuno de la información pertinente de orden científico, tecnológico, técnico, socioeconómico y jurídico sobre las consecuencias económicas y sociales de las distintas estrategias de respuesta” y “[p]romover y apoyar con su cooperación la educación, la capacitación y la sensibilización del público respecto del cambio climático”.⁴³

Los Artículos 4.3, 4.4, 4.5 y 11 de la CMNUCC proporcionan orientación sobre cómo se deben proporcionar los fondos climáticos. Según el Artículo 4.3 de la CMNUCC, los países desarrollados tienen la obligación de “recursos financieros nuevos y adicionales para cubrir la totalidad de los gastos convenidos que efectúen las Partes que son países en desarrollo para cumplir sus obligaciones” de implementación bajo la CMNUCC. En este contexto, la adecuación y previsibilidad en el flujo de fondos son de suma importancia. Además, el Artículo 4.4 de la CMNUCC impone la obligación a los países desarrollados de ayudar a los países en desarrollo que son particularmente vulnerables a los impactos adversos del cambio climático al proporcionar financiamiento para la adaptación. Los recursos financieros a ser proporcionados a través de la financiación climática también incluyen la transferencia de tecnología (artículos 4.3 y 4.5). Los estados desarrollados tienen la obligación de “tomar todas las medidas posibles para promover, facilitar y financiar, según proceda, la transferencia de tecnologías y conocimientos prácticos ambientalmente sanos, o el acceso a ellos, a otras Partes, especialmente las Partes que son países en desarrollo, a fin de que puedan aplicar las disposiciones de la Convención (artículo 4.5 de la CMNUCC). Los recursos financieros proporcionados como financiamiento climático (incluyendo financiamiento para adaptación, mitigación y pérdidas y daños), incluida la transferencia de tecnología, deben proporcionarse como subvenciones o en condiciones concesionarias (artículo 11.1 de la CMNUCC).

En particular, las Partes de los países desarrollados tienen la obligación de proporcionar recursos financieros para ayudar a los países en desarrollo Partes tanto en mitigación como en adaptación así como en la provisión de financiamiento para pérdidas y daños.⁴⁴ Al dar un contexto de derechos de los niños al financiamiento climático, el Comité de los Derechos del Niño de las Naciones Unidas ha subrayado la importancia del principio de CBDR-RC,

⁴² CMNUCC, Artículo 4.1(c).

⁴³ CMNUCC, Artículo 4.1(g), (h) and (i).

⁴⁴ Acuerdo de París, Artículo 9.1; CMNUCC, Artículo 4.3.

señalando que “[l]os Estados desarrollados deberían cooperar con los Estados en desarrollo con miras a proporcionar una financiación para la acción climática que defienda los derechos del niño, en consonancia con los compromisos internacionales que los Estados han asumido en materia climática” y que “pese al vínculo existente entre diversos mecanismos de financiación, incluidos los que favorecen el desarrollo sostenible, la financiación para el clima proporcionada por los Estados desarrollados debería ser transparente, agregarse a otros flujos financieros de apoyo a los derechos del niño y contabilizarse debidamente, entre otras cosas evitando problemas de seguimiento como el doble cómputo”.⁴⁵

Los compromisos hechos en 2010 para movilizar \$100 mil millones al año para abordar las necesidades de los países en desarrollo todavía no se han realizado.⁴⁶ Además, dicho financiamiento debe ser en forma de subvenciones y no de préstamos, para contribuir a un ciclo de endeudamiento soberano que resulta en mayores riesgos para los derechos humanos.⁴⁷ Como el Relator Especial sobre las obligaciones de derechos humanos relacionadas con el disfrute de un ambiente seguro, limpio, saludable y sostenible ha afirmado, “[o]bligar a los países pobres a pagar el costo de la respuesta al cambio climático cuando fueron los países ricos quienes causaron el problema supone una violación de los principios fundamentales de justicia”.⁴⁸ Si hubiera voluntad política suficiente, sería posible recaudar financiamiento adecuado, el Relator Especial sobre las obligaciones de derechos humanos relacionadas con el disfrute de un ambiente seguro, limpio, saludable y sostenible ha demostrado que se podrían recaudar \$7 billones anuales a través de medidas que incluyen un impuesto mundial a la riqueza, reorientación de subsidios dañinos para el medio ambiente, un impuesto mundial al carbono, reducción de evasión y elusión fiscal, derechos especiales de giro para la acción climática, alivio de la deuda y cumplimiento de compromisos de asistencia oficial para el desarrollo.⁴⁹

1.6. Límites planetarios

Al responder a la emergencia climática, los estados deben tener en cuenta la tensión entre la dependencia del crecimiento económico para alcanzar objetivos de desarrollo y los límites planetarios. “Límites planetarios” es un concepto reconocido por la comunidad científica y el IPCC como un conjunto de nueve límites ambientales críticos que la humanidad no debería sobrepasar para mantener un planeta estable y habitable. Estos límites abarcan factores como el cambio climático, la pérdida de biodiversidad y la acidificación de los océanos, y traspasarlos podría conducir a cambios ambientales graves e irreversibles con consecuencias potencialmente catastróficas para el planeta. La evidencia científica más reciente indica que la humanidad ha sobrepasado seis de los nueve límites.⁵⁰ Los límites planetarios indican principalmente que la expansión material de las actividades económicas tiene límites y que el

⁴⁵ Comité de las Naciones Unidas sobre los Derechos del Niño, Observación General N.º 26 (2023) CRC/C/GC/26, 22 de agosto de 2023. Párrafo 112.

⁴⁶ Copenhagen Accord, Decision 2/CP.15, FCCC/CP/2009/11/Add.1, para 8; Determination of the needs of developing country Parties | UNFCCC.

⁴⁷ Comité de las Naciones Unidas sobre los Derechos del Niño, Observación General N.º 26 (2023) CRC/C/GC/26, 22 de agosto de 2023. Párrafo 113.

⁴⁸ ONU AG, Informe del Relator Especial sobre la cuestión de las obligaciones de derechos humanos relacionadas con el disfrute de un medio ambiente sin riesgos, limpio, saludable y sostenible A/74/161, párrafo 68.

⁴⁹ ONU AG, Informe del Relator Especial sobre la cuestión de las obligaciones de derechos humanos relacionadas con el disfrute de un medio ambiente sin riesgos, limpio, saludable y sostenible A/77/284.

⁵⁰ Katherine Richardson et al., *Earth beyond Six of Nine Planetary Boundaries*, 9 SCI. ADV. (2023).

crecimiento económico continuo puede agravar el cambio climático y la crisis de biodiversidad, lo que implica una interferencia en el derecho a un medio ambiente saludable.

El tema de los límites planetarios y el crecimiento económico ha llamado la atención de los mecanismos de derechos humanos de la ONU en el contexto de la realización progresiva de los derechos económicos, sociales y culturales según lo articulado en el Artículo 2 del PIDESC. El Experto Independiente sobre los efectos de la deuda externa y otras obligaciones financieras internacionales relacionadas de los Estados en el pleno goce de todos los derechos humanos, en particular los derechos económicos, sociales y culturales, informó a la ONU que los derechos de todos a un nivel de vida adecuado y al mejoramiento continuo de las condiciones de vida “no pueden reducirse a un crecimiento económico exponencial” en Bolivia.⁵¹ Recomendó al gobierno boliviano incorporar evaluaciones de impacto en derechos humanos en las decisiones de reforma económica. Asimismo, el Relator Especial de las Naciones Unidas sobre la extrema pobreza y los derechos humanos, el Profesor Olivier de Schutter, confirmó que el crecimiento económico en la Unión Europea crea una tensión entre objetivos sociales y ambientales. Sugirió que la realización de los derechos económicos y sociales “debería depender menos del crecimiento”.⁵² Por lo tanto, los estados están obligados a considerar el daño que las políticas económicas centradas en el crecimiento podrían crear en la integridad ambiental. Es por eso que el derecho a un medio ambiente saludable requiere prestar atención a los límites planetarios y abordar con precaución el crecimiento económico desde una perspectiva de derechos humanos.

1.7. Medidas diferenciadas para mujeres/género

Las implicaciones de género del cambio climático fueron el foco de discusión en la 66.^a sesión de la Comisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer (CCSM) celebrada en 2022. Las Conclusiones Acordadas de la CCSM destacan la importancia de lograr la igualdad de género y el empoderamiento de todas las mujeres y niñas en el contexto de políticas y programas sobre cambio climático, medio ambiente y reducción del riesgo de desastres.⁵³ Las Conclusiones Acordadas reconocen que la emergencia climática impacta a las mujeres de maneras específicas y, por lo tanto, se requieren medidas diferenciales para proteger los derechos humanos de las mujeres. La vulnerabilidad de las mujeres se debe principalmente a normas de género socialmente construidas que aumentan su exposición al riesgo y/o limitan su acceso a medidas de adaptación efectivas.

Por ejemplo, estudios han demostrado que las mujeres enfrentan un mayor riesgo de malaria debido al cambio climático. Esto se debe a la feminización de actividades agrícolas y otras labores al aire libre, lo que aumenta la exposición a picaduras de mosquitos. Al mismo tiempo,

⁵¹ “cannot be reduced to exponential economic growth”. End-of-mission statement by the Independent Expert on the effects of foreign debt and other related international financial obligations of States on the full enjoyment of all human rights, particularly economic, social and cultural rights, Juan Pablo Bohoslavsky, to his visit to Bolivia (6-15 May 2019), OHCHR, <https://www.ohchr.org/en/statements/2019/05/end-mission-statement-independent-expert-effects-foreign-debt-and-other-related>.

⁵² “should be less dependent on growth”. Statement by Professor Olivier De Schutter, United Nations Special Rapporteur on extreme poverty and human rights, on his visit to the European Union (25 November 2020 to 29 January 2021), OHCHR, <https://www.ohchr.org/en/statements-and-speeches/2021/01/statement-professor-olivier-de-schutter-united-nations-special>.

⁵³ Consejo Económico y Social, Comisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer, 66.^a sesión, 14 al 25 de marzo de 2022, Logro de la igualdad de género y el empoderamiento de todas las mujeres y niñas en el contexto de las políticas y programas de cambio climático, medioambientales y de reducción del riesgo de desastres, E/CN.6/2022/L.7, párrafo 35.

las normas socialmente construidas en torno a la gestión agrícola y las finanzas limitan la capacidad de las mujeres para tomar decisiones que podrían ayudarles a gestionar estos riesgos.⁵⁴ Impactos diferenciales similares se han reportado en relación con otras enfermedades transmitidas por vectores como el Zika, la enfermedad de Lyme y el dengue.⁵⁵ Las mujeres también enfrentan mayores riesgos de enfermedades transmitidas por vectores durante el embarazo.⁵⁶ Estos efectos ponen en riesgo el derecho de las mujeres a disfrutar del derecho a la salud y a un entorno saludable (artículos 10 y 11 del Protocolo de San Salvador) y pueden constituir una violación del derecho a la vida (artículo 4 de la Convención Americana). Las mujeres también están en mayor riesgo de sufrir daños por la emergencia climática cuando enfrentan inseguridad financiera o de vivienda existente. Por ejemplo, el conflicto en curso en Colombia ha resultado en hasta 3,7 millones de personas desplazadas internamente, muchas de las cuales son mujeres y niños. Estos grupos enfrentan un mayor riesgo de exposición a impactos climáticos.

El desplazamiento debido a desastres relacionados con el clima también afecta de manera desproporcionada a las mujeres. La Recomendación General n.º 37 del Comité para la Eliminación de todas las Formas de Discriminación contra la Mujer reconoce que “[l]as mujeres y las niñas también se enfrentan a un mayor riesgo de violencia por razón de género [VG] durante los desastres y después de ellos”.⁵⁷ La VG aumenta durante los desplazamientos por desastres debido a la falta de espacios seguros accesibles para mujeres, niños y niñas adolescentes. Los alojamientos temporales a menudo están sobre poblados y pueden carecer de áreas adecuadamente seguras para dormir, bañarse y cambiar de ropa.⁵⁸ Estudios han demostrado que las mujeres, incluidas las trabajadoras de ayuda humanitaria, pueden sentirse inseguras o ser víctimas de violencia sexual y de género, acoso y discriminación durante los desastres. Las mujeres también enfrentan discriminación frecuente en la provisión de alimentos y otras necesidades como agua y medicinas, y a menudo se ignoran sus necesidades de salud reproductiva y otras. La distribución inadecuada o desigual de artículos esenciales puede obligar a las mujeres a abandonar refugios, aumentando aún más su exposición a riesgos tanto por el clima extremo como por la violencia de género. El riesgo de violencia y discriminación suele ser peor para personas lesbianas, gays, bisexuales, transgénero e intersexuales.

Para cumplir con sus obligaciones de la Convención, los Estados deben promulgar leyes que aseguren la no discriminación en la respuesta a desastres. Además, tienen la obligación de proteger a las mujeres y otros grupos vulnerables de daños durante los desastres, entre otras

⁵⁴ Esther Onyango and Rowena Maguire, ‘Gendered Exposure, Vulnerability, and Response: Malaria Risk in a Changing Climate in Western Kenya’ (2022) 4 *Frontiers in Climate* <<https://www.frontiersin.org/articles/10.3389/fclim.2022.929667>>.

⁵⁵ Madeleine C Thomson and Lawrence R Stanberry, ‘Climate Change and Vectorborne Diseases’ (2022) 387(21) *New England Journal of Medicine* 1969; Finn Diderichsen, Lia Giraldo da Silva Augusto and Bernadete Perez, ‘Understanding Social Inequalities in Zika Infection and Its Consequences: A Model of Pathways and Policy Entry-Points’ (2019) 14(5) *Global Public Health* 675 (‘Understanding Social Inequalities in Zika Infection and Its Consequences’).

⁵⁶ Brendan O’Kelly and John S Lambert, ‘Vector-Borne Diseases in Pregnancy’ (2020) 7 *Therapeutic Advances in Infectious Disease* 2049936120941725.

⁵⁷ Comité para la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer (CEDAW, por sus siglas en inglés), ‘Recomendación General N.º 37: Dimensiones Relacionadas con el Género de la Reducción del Riesgo de Desastres en el Contexto del Cambio Climático’ (13 de marzo de 2018) CEDAW/C/GC/37. Párrafo 5.

⁵⁸ Rowena Maguire, ‘A Feminist Critique on Gender Based Violence in a Changing Climate: Seeing, Listening and Responding’ in Cathi Albertyn et al (eds), *Feminist Frontiers in Climate Justice: Gender Equality, Climate Change and Rights* (Edward Elgar Publishing, 2023) 68 <<https://eprints.qut.edu.au/237861/>>.

cosas, garantizando que los alojamientos temporales sean adecuadamente seguros y satisfagan las necesidades de mujeres, niños, personas LGBTIA+ y otros grupos vulnerables.

La Recomendación General establece un marco para que los Estados partes mitiguen el riesgo de VG relacionada con el cambio climático y los desastres. El párrafo 57 establece:

- (a) Desarrollar políticas y programas para abordar los factores de riesgo existentes y nuevos de violencia de género contra las mujeres, incluyendo violencia doméstica, sexual, económica, trata de personas y matrimonio forzado, en el contexto de la reducción del riesgo de desastres y el cambio climático, y promover la participación y el liderazgo de las mujeres en su desarrollo;
- (b) Asegurar que la edad legal mínima para el matrimonio sea de 18 años, tanto para mujeres como para hombres. Los Estados deben incluir capacitación sobre la prevalencia de matrimonio infantil y forzado para todo el personal involucrado en actividades de respuesta a desastres. En asociación con asociaciones de mujeres y otros interesados, se deben establecer mecanismos dentro de los planes locales y regionales de gestión de desastres para prevenir, monitorear y abordar el problema del matrimonio infantil y forzado;
- (c) Proporcionar mecanismos accesibles, confidenciales, de apoyo y efectivos para todas las mujeres que deseen denunciar violencia de género;
- (d) Desarrollar, en asociación con una amplia gama de interesados, incluyendo asociaciones de mujeres, un sistema de monitoreo y evaluación periódicos de intervenciones diseñadas para prevenir y responder a la violencia de género contra las mujeres en el marco de la reducción del riesgo de desastres y los programas de cambio climático;
- (e) Brindar capacitación, sensibilización y concientización a autoridades, trabajadores de servicios de emergencia y otros grupos, sobre las diferentes formas de violencia de género que son prevalentes en situaciones de desastre y cómo prevenir y abordar estas. Esta capacitación debe incluir los derechos y necesidades de mujeres y niñas, incluidas las de grupos indígenas y minoritarios, mujeres con discapacidades y mujeres y niñas lesbianas, bisexuales, transgénero e intersexuales, y cómo podrían verse afectadas de manera diferente por la violencia de género;
- (f) Adoptar políticas y estrategias a largo plazo para abordar las causas fundamentales de la violencia de género contra las mujeres en desastres, incluyendo la participación de hombres y niños, los medios de comunicación, líderes tradicionales y religiosos e instituciones educativas, para identificar y eliminar estereotipos sociales y culturales sobre el estatus de las mujeres.

Aunque cierta derogación de los derechos humanos puede ser permisible durante emergencias, un estado de desastre no justifica la discriminación en la protección de los derechos humanos (artículo 27(1) de la Convención). Además, los derechos a la vida (artículo 4) y al trato humano (artículo 5) no pueden suspenderse durante desastres (artículo 27(2)).

El informe más reciente del IPCC reconoce que una serie de factores sociales influyen en cómo una persona vive su vida y su capacidad de responder y recuperarse de condiciones ambientales, sociales y económicas cambiantes.⁵⁹ Al idear respuestas a los impactos de género de la emergencia climática, los Estados también deben tener en cuenta los efectos de consideraciones intersectoriales. Las mujeres de color, las mujeres indígenas, las mujeres

⁵⁹ H.-O. Pörtner et al, *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation, and Vulnerability*. Contribution of Working Group II to the Sixth Assessment Report of the Intergovernmental Panel on Climate Change (CUP, 2022). See in particular Chapter 2.

mayores, las personas LGBTIA+ y las mujeres con discapacidad enfrentan varias formas de discriminación que pueden hacerlas especialmente vulnerables a los efectos del cambio climático.

La CCSM reconoció el importante papel desempeñado por convenciones y mecanismos regionales, como la Convención Americana y la Comisión y Corte Interamericana, en lograr la igualdad de género y empoderar a las mujeres y niñas en el contexto del cambio climático.⁶⁰ La Recomendación General 37 señala que los derechos humanos de las mujeres deben ser promovidos y protegidos en todas las etapas del cambio climático, la prevención de desastres, la mitigación, la respuesta, la recuperación y la adaptación.⁶¹ Para garantizar la protección adecuada de todas las personas, los Estados deben tomar medidas para abordar la discriminación y las desventajas en toda la sociedad, y trabajar para combatir la violencia de género, el acoso sexual, las brechas salariales de género, las leyes discriminatorias de propiedad y otros factores que aumentan las vulnerabilidades de las mujeres.

1.8. Cambio climático e desigualdades socioeconómicas

El cambio climático no puede ser considerado aislado de su dimensión social. Como fenómeno humano, tiene orígenes y consecuencias en el orden social. Los desafíos globales, como un clima deteriorado y el aumento de las desigualdades socioeconómicas, no pueden ser vistos separadamente entre sí. La política climática tiene impactos directos e indirectos en las comunidades vulnerables, planteando cuestiones de igualdad y no discriminación dentro del derecho internacional de los derechos humanos. Las desigualdades horizontales (entre grupos socialmente definidos) así como las desigualdades verticales (entre individuos o hogares) deben ser consideradas como parte integral de la cuestión climática.

Se ha demostrado que el cambio climático exacerba las desigualdades entre países⁶² y entre individuos.⁶³ A su vez, las desigualdades también son impulsores del cambio climático.⁶⁴ Esta condición circular ha sido descrita como un “ciclo vicioso”⁶⁵ que debe ser abordado mediante políticas coherentes que no pierdan de vista cada dimensión del problema. Debido a estos efectos, el cambio climático plantea asuntos importantes relacionados con el principio de igualdad y no discriminación.

1.8.1. Obligaciones relacionadas con el principio de igualdad y no discriminación en el contexto del cambio climático y su inseparabilidad de las desigualdades socioeconómicas

⁶⁰ Consejo Económico y Social, Comisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer, Sexagésimo sexto período de sesiones, 14-25 de marzo de 2022, Lograr la igualdad de género y el empoderamiento de todas las mujeres y niñas en el contexto del cambio climático, políticas y programas de reducción del riesgo ambiental y de desastres, E/CN.6/2022/L.7. párrafo 5.

⁶¹ Ibid. Párrafo 16.

⁶² Nicolas Taconet, Aurélie Méjean and Céline Guivarch, ‘Influence of Climate Change Impacts and Mitigation Costs on Inequality between Countries’ (2020) 160 Climatic Change 15.

⁶³ Noah S Diffenbaugh and Marshall Burke, ‘Global Warming Has Increased Global Economic Inequality’ (2019) 116 Proceedings of the National Academy of Sciences 9808.

⁶⁴ Fergus Green and Noel Healy, ‘How Inequality Fuels Climate Change: The Climate Case for a Green New Deal’ (2022) 5 One Earth 635.

⁶⁵ Nazrul Islam and John Winkel, ‘Climate Change and Social Inequality’ (OECD iLibrary 2017) <<https://www.oecd-ilibrary.org/content/paper/2c62335d-en>> accessed 3 October 2023.

El principio de igualdad y no discriminación es una norma fundacional del derecho internacional. Permea el cuerpo del derecho internacional y es indispensable para la coherencia de los derechos humanos, tanto a nivel internacional como nacional.⁶⁶ Esta Corte ha reconocido que el principio de igualdad ante la ley, igual protección ante la ley y no discriminación, pertenece al jus cogens, puesto que sobre él descansa todo el andamiaje jurídico del orden público nacional e internacional y es un principio fundamental que permea todo ordenamiento jurídico. Hoy día no se admite ningún acto jurídico que entre en conflicto con dicho principio fundamental, no se admiten tratos discriminatorios en perjuicio de ninguna persona, por motivos de género, raza, color, idioma, religión o convicción, opinión política o de otra índole, origen nacional, étnico o social, nacionalidad, edad, situación económica, patrimonio, estado civil, nacimiento o cualquier otra condición.⁶⁷

La interpretación de derechos particulares y la evaluación del cumplimiento de las obligaciones de los Estados no pueden ser completas y coherentes sin tener en cuenta el principio fundamental de igualdad y no discriminación. A la luz de la interdependencia de los derechos humanos, las interpretaciones aisladas solo pueden proporcionar una imagen incompleta de las obligaciones de los Estados de respetar, proteger y cumplir los derechos.⁶⁸ Al resaltar la necesaria interdependencia e interconexión entre los derechos civiles y políticos y los derechos económicos, sociales y culturales, previamente reafirmados por esta Corte,⁶⁹ las interpretaciones del principio de igualdad y no discriminación han resaltado cada vez más su dimensión vertical, distributiva o positiva.⁷⁰ El principio de igualdad y no discriminación no puede reducirse a una mera prohibición de tratamiento injustificado, sino que también contiene un elemento positivo necesario para la creación de las condiciones posibles para la realización plena y progresiva de los derechos.⁷¹ Esta interpretación se proporciona a la luz de llamados urgentes para revitalizar la norma de igualdad.⁷² En este contexto, las políticas que promueven el cambio climático, afectando consecuentemente a comunidades e individuos desfavorecidos, están en grave contraste con el principio de igualdad y no discriminación.

Más allá de su papel interpretativo más amplio y orientador en la aplicación del cuerpo de los derechos humanos internacional y nacional, el principio de igualdad y no discriminación también se materializa dentro de los Artículos 1(1) y 24 de la Convención. El Artículo 1(1) sirve una función orientadora similar, como una “norma general cuyo contenido se extiende a todas las disposiciones del tratado, porque establece la obligación de los Estados Partes de respetar y garantizar el ejercicio pleno y libre de los derechos y libertades reconocidos en él

⁶⁶ *Condición jurídica y derechos de los migrantes indocumentados Opinión Consultiva OC-18/03 de 17 de septiembre de 2003 Serie A No 18* (Corte Interamericana de Derechos Humanos) [83].

⁶⁷ Ibid 101.

⁶⁸ See Inter-American Commission of Human Rights, ‘The Work, Education and Resources of Women: The Road to Equality in Guaranteeing Economic, Social and Cultural Rights, OEA/Ser.L/V/II.143, Doc. 59’ (2011) para 29.

⁶⁹ Report No 5/14 Case 12841 Merit Ángel Alberto Duque Colombia (Inter-American Court of Human Rights) [68].

⁷⁰ Gillian MacNaughton, Diane Frey and Catherine Porter (eds), *Human Rights and Economic Inequalities* (Cambridge University Press 2021) <<https://www.cambridge.org/core/books/human-rights-and-economic-inequalities/7ABD82AF928B2ADB3F932EABC9063A92>> accessed 4 January 2022.

⁷¹ Gillian MacNaughton, ‘Equality Rights beyond Neoliberal Constraints’ in Diane F Frey and Gillian MacNaughton (eds), *Economic and Social Rights in a Neoliberal World* (Cambridge University Press 2018).

⁷² See, in particular, UNGA, ‘Report of the Special Rapporteur on Extreme Poverty and Human Rights Philip Alston (2015) A/HRC/29/31’.

“sin discriminación alguna”⁷³. El Artículo 24, garantizando la igual protección de la ley, se extiende a las garantías del derecho interno.⁷⁴ A la luz de las desigualdades establecidas presentes en los efectos perjudiciales del cambio climático, es evidente que estas disposiciones son de relevancia central para acciones perjudiciales para el clima. En este sentido, es importante aclarar que no se requiere intención para clasificar un acto particular como discriminatorio.⁷⁵ Demostrado el efecto discriminatorio de las políticas inductoras del cambio climático (y consecuentemente inductoras de desigualdad), se puede identificar una violación de la prohibición de discriminación.

La naturaleza positiva del principio de igualdad y no discriminación debe ser enfatizada en el contexto del cambio climático y las desigualdades económicas. La Corte ha subrayado anteriormente que el principio contiene dos dimensiones,

*una concepción negativa relacionada con la prohibición de diferencias de trato arbitrarias, y una concepción positiva relacionada con la obligación de los Estados de crear condiciones de igualdad real frente a grupos que han sido históricamente excluidos o que se encuentran en mayor riesgo de ser discriminados.*⁷⁶

Se requieren, por lo tanto, obligaciones positivas bajo el principio de igualdad y no discriminación.⁷⁷ La naturaleza preventiva así como correctiva de estas obligaciones son cruciales en el contexto de temas interrelacionados del cambio climático y la desigualdad socioeconómica, en el que el negacionismo generalizado basado en evidencia anecdótica pospone soluciones necesarias. Esto quiere decir que, aunque las políticas perjudiciales puedan parecer neutrales en términos de igualdad, particularmente a corto plazo, su naturaleza inductora de desigualdad, extendida en sus efectos a largo plazo, demuestra claramente su incompatibilidad con el principio de igualdad y no discriminación. En este contexto, esta Corte ya ha determinado que los Estados tienen la obligación de

*corregir las desigualdades existentes, promover la inclusión y la participación de los grupos históricamente marginados, garantizar a las personas o grupos en desventaja el goce efectivo de sus derechos, en suma, brindar a las personas posibilidades concretas de ver realizada, en sus propios casos, la igualdad material. Para ello, los Estados deben enfrentar activamente situaciones de exclusión y marginación.*⁷⁸

El incumplimiento de hacerlo, también en el contexto de desventaja socioeconómica y desigualdades, constituye una violación de las obligaciones establecidas bajo el principio de igualdad y no discriminación.

⁷³ *Nadege Dorzema et al v Dominican Republic* (Corte Interamericana de Derechos Humanos) [224].

⁷⁴ ibid 226; *Caso Trabajadores de la Hacienda Brasil Verde Vs Brasil Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas Serie C No 318* (Inter-American Court of Human Rights) [334].

⁷⁵ *Caso de personas dominicanas y haitianas explasadas Vs República Dominicana Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas Serie C No 282* [263].

⁷⁶ *Caso Furlan y familiares Vs Argentina Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas Serie C No 246* (Inter-American Court of Human Rights) [267].

⁷⁷ El Tribunal Europeo de Derechos Humanos adopta un enfoque similar: “de hecho, en ciertas circunstancias, el no intentar corregir la desigualdad a través de un trato diferenciado puede, en sí mismo, dar lugar a una violación del artículo [de no discriminación]” (“indeed in certain circumstances a failure to attempt to correct inequality through different treatment may in itself give rise to a breach of the [non-discrimination] Article”. *DH and Others v the Czech Republic* [2007] European Court of Human Rights [GC] 57325/00 [175].

⁷⁸ *Caso Empleados de la Fábrica de Fuegos en Santo Antônio de Jesus y sus Familiares vs. Brasil. Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas*. Sentencia de 15 de julio de 2020. Párrafo 199.

1.8.2. Desigualdad socioeconómica, fundamentos de discriminación e interseccionalidad

La desigualdad socioeconómica es difícil de capturar por la estructura de la no discriminación basada en motivos. Los casos que involucran desventaja basada en desigualdades socioeconómicas a menudo han caído dentro del alcance de la "pobreza" o el "estatus socioeconómico". La Comisión Interamericana de Derechos Humanos aclara que

el Artículo 1(1) de la Convención Americana contiene una prohibición expresa contra la discriminación por motivos de "estatus económico" o "cualquier otra condición social". Por lo tanto, la Comisión considera que, según la disposición mencionada y los avances en la jurisprudencia del Sistema Interamericano, la pobreza o extrema pobreza de una persona, grupo o colectivo puede considerarse como una categoría prohibida de discriminación. Esta interpretación en evolución es consistente con las reglas generales de interpretación reconocidas en el Artículo 29 de la Convención Americana.⁷⁹

La "pobrezafobia" ha sido abordada cada vez más en la comunidad internacional y reconocida como un problema de no discriminación. Algunos abogan por el reconocimiento del estatus socioeconómico como un motivo sospechoso de discriminación. Esta Corte ha encontrado que la falta de abordar o buscar corregir situaciones de marginalización y pobreza estructural constituye una violación de la Convención.⁸⁰ También determinó que los Estados tienen la obligación de abordar situaciones de discriminación estructural.⁸¹

La desventaja socioeconómica no puede abordarse de manera aislada. La conexión entre desigualdades horizontales y verticales ha sido establecida.⁸² Por tanto, debe destacarse que la igualdad y no discriminación se refiere no solo al reconocimiento de identidades, sino también a la distribución necesaria de beneficios dentro de una sociedad que crea las condiciones necesarias para la realización de derechos.⁸³ En este contexto, la Declaración Universal de Derechos Humanos establece en el Artículo 28 que “[t]oda persona tiene derecho a que se establezca un orden social e internacional en el que los derechos y libertades proclamados en esta Declaración se hagan plenamente efectivos”. Las interpretaciones limitadas que no consideran este aspecto distributivo de la igualdad dentro del derecho de los derechos humanos

⁷⁹ Article 1(1) of the American Convention contains an express prohibition against discrimination for reasons of "economic status" or "any other social condition." Thus, the Commission considers that based on the above provision and the advances in the case law of the Inter-American System, the poverty or extreme poverty of a person, group, or collective may be regarded as a prohibited category of discrimination. Such an evolving interpretation is consistent with the general rules of interpretation recognized in Article 29 of the American Convention 'Report on Poverty and Human Rights in the Americas. OEA/Ser.L/V/II.164 Doc. 147.' (2017) para 152.

⁸⁰ Caso Empleados de la Fábrica de Fuegos en Santo Antônio de Jesus y sus familiares Vs Brasil (Corte Interamericana de Derechos Humanos) [187].

⁸¹ ibid 200–202.

⁸² Diane F Frey and Gillian MacNaughton, 'Fair Wages and a Decent Living: Paths to Greater Vertical Equality' in Catherine Porter, Diane Frey and Gillian MacNaughton (eds), *Human Rights and Economic Inequalities* (Cambridge University Press 2021); Joanna Whiteman, 'Tackling Socio-Economic Disadvantage: Making Rights Work' (Equal Rights Trust, 25 August 2015) <<https://www.equalrightstrust.org/resources/joanna-whiteman-tackling-socio-economic-disadvantage-making-rights-work>> accessed 27 January 2023.

⁸³ Sandra Fredman, 'Redistribution and Recognition : Reconciling Inequalities' (2007) 23 South African Journal on Human Rights 214.

no pueden comprender los requisitos fundamentales para el cumplimiento de los derechos.⁸⁴ La interseccionalidad, un concepto aceptado y utilizado por esta Corte,⁸⁵ es fundamental para comprender esta relación.⁸⁶ Una visión interseccional de las desventajas estructurales creadas y exacerbadas por el cambio climático es indispensable.

1.8.3. Derecho igual al medio ambiente saludable y efecto dispar en grupos vulnerables

Como tema central también para las generaciones futuras, el cambio climático crea y agrava las desventajas para los niños cuyas expectativas de un medio ambiente saludable se ven afectadas. La Corte ha reconocido que

*El derecho humano a un medio ambiente sano se ha entendido como un derecho con connotaciones tanto individuales como colectivas. En su dimensión colectiva, el derecho a un medio ambiente sano constituye un interés universal, que se debe tanto a las generaciones presentes y futuras. Ahora bien, el derecho al medio ambiente sano también tiene una dimensión individual, en la medida en que su vulneración puede tener repercusiones directas o indirectas sobre las personas debido a su conexidad con otros derechos, tales como el derecho a la salud, la integridad personal o la vida, entre otros. La degradación del medio ambiente puede causar daños irreparables en los seres humanos, por lo cual un medio ambiente sano es un derecho fundamental para la existencia de la humanidad.*⁸⁷

La particular vulnerabilidad de algunos grupos e individuos a los efectos desiguales del cambio climático no puede ser ignorada. La Corte ha determinado que

*los Estados deben abstenerse de (i) cualquier práctica o actividad que deniegue o restrinja el acceso, en condiciones de igualdad, a los requisitos para una vida digna, como lo son, el agua y la alimentación adecuada, entre otros, y de (ii) contaminar ilícitamente el medio ambiente de forma que se afecte las condiciones que permiten la vida digna de las personas, por ejemplo, mediante el depósito de desechos de empresas estatales en formas que afecten la calidad o el acceso al agua potable y/o a fuentes de alimentación.*⁸⁸

Los Estados también deben tomar

*todas las medidas apropiadas para proteger y preservar los derechos a la vida y a la integridad. En este sentido, la obligación de garantía se proyecta más allá de la relación entre los agentes estatales y las personas sometidas a su jurisdicción, abarcando asimismo el deber de prevenir, en la esfera privada, que terceros vulneren los bienes jurídicos protegidos.*⁸⁹

⁸⁴ Margot E Salomon, ‘Why Should It Matter That Others Have More? Poverty, Inequality, and the Potential of International Human Rights Law’ (2011) 37 Review of International Studies 2137.

⁸⁵ Gonzales Lluy y otros vs Ecuador (Inter-American Court of Human Rights) [290].

⁸⁶ Shreya Atrey, ‘The Intersectional Case of Poverty in Discrimination Law’ (2018) 18 Human Rights Law Review 411.

⁸⁷ *Opinión Consultiva Oc-23/17 de 15 de Noviembre de 2017 Solicitada por la República de Colombia. Medio Ambiente y Derechos Humanos (Obligaciones Estatales en Relación con el Medio Ambiente en el Marco de la Protección y Garantía de los Derechos a la vida y a la Integridad Personal - Interpretación y Alcance de los Artículos 4.1 y 5.1, en Relación con los Artículos 1.1 y 2 de la Convención Americana Sobre Derechos Humanos)* (Corte Interamericana de Derechos Humanos) [59].

⁸⁸ Ibid. [117].

⁸⁹ Ibid. [118].

La acción o inacción estatal con respecto a la acción inductora del cambio climático y la desigualdad, por lo tanto, no puede considerarse compatible con la Convención y con el derecho internacional de los derechos humanos en general. Las obligaciones que derivan del principio de igualdad y no discriminación, particularmente para esforzarse por crear condiciones posibles para la realización igual y no discriminatoria de los derechos, y la prohibición del trato discriminatorio en la exacerbación del estigma y la desventaja, pueden interpretarse claramente como estando en claro contraste con la acción que resulta evidentemente en la degradación ambiental y el cambio climático, y consecuentemente, exacerbar las desigualdades socioeconómicas. Una visión interseccional del problema solo demuestra aún más la gravedad de los efectos inductores de desigualdad del cambio climático.

2. Respecto a las obligaciones diferenciadas de los Estados en relación con los derechos de los niños y las nuevas generaciones a la luz de la emergencia climática (relativo a la sección C de la solicitud)

En vista del creciente número de litigios por cambio climático iniciados por o en nombre de los niños a nivel nacional, regional e internacional, en esta sección discutiremos los siguientes aspectos específicos de los derechos de los niños: acceso a la justicia y remedio, y el derecho de los niños a ser escuchados en procedimientos judiciales relacionados con el cambio climático, con especial énfasis en la justicia adaptada a los niños.

2.1. Contexto amplio de los derechos de los niños

Los derechos de los niños son derechos humanos y, como tales, son indivisibles, interdependientes e interrelacionados. Algunos derechos se ven particularmente amenazados por la degradación ambiental y los impactos del cambio climático. Otros derechos juegan un papel instrumental en la protección de los derechos de los niños en relación con el medio ambiente. En su reciente Comentario General No. 26,⁹⁰ el Comité de los Derechos del Niño de las Naciones Unidas discute los siguientes derechos consagrados en la Convención sobre los Derechos del Niño de las Naciones Unidas (1989) como aquellos que pueden verse afectados por los daños ambientales y el cambio climático:

Derecho a la no discriminación (art. 2); interés superior del niño (art. 3); derecho a la vida, supervivencia y desarrollo (art. 6); derecho a ser escuchado (art. 12); libertad de expresión, asociación y reunión pacífica (arts. 13 y 15); acceso a la información (arts. 13 y 17); derecho a la libertad de todas las formas de violencia (art. 19); derecho al más alto nivel posible de salud (art. 24); derecho a la seguridad social y un nivel de vida adecuado (arts. 26 y 27); derecho a la educación (arts. 28 y 29 (1) (e)); derechos de los niños indígenas y niños pertenecientes a grupos minoritarios (art. 30); derecho al descanso, juego, ocio y recreación (art. 31).

2.2. Acceso a la justicia en asuntos de cambio climático

Aunque el acceso a la justicia no es un derecho expresado en el derecho internacional de los derechos de los niños, está incorporado en varias disposiciones de la Convención de las Naciones Unidas sobre los Derechos del Niño: principalmente, en el artículo 12 que establece el derecho a ser escuchado en procedimientos judiciales y administrativos en asuntos que afecten al niño o a los niños.⁹¹ Dado que el cambio climático afecta indudablemente a los niños

⁹⁰ Comité de los Derechos del Niño Observación general núm. 26 (2023), relativa a los derechos del niño y el medio ambiente, con particular atención al cambio climático CRC/C/GC/26.

⁹¹ Article 12. (2) CRC

y sus derechos, los Estados deberían asegurar el derecho a ser escuchados en litigios relacionados con el cambio climático para los niños.

Además, el acceso a la justicia en asuntos ambientales es reconocido como un derecho humano.⁹² El concepto de acceso a la justicia también está incluido en el Objetivo 16.3 de los Objetivos de Desarrollo Sostenible (ODS), que establece que se debe promover "el estado de derecho" a nivel nacional e internacional y que se debe garantizar "el acceso igualitario a la justicia para todos" (es decir, tanto para adultos como para niños).⁹³

Según el Informe Mundial sobre Litigios por Cambio Climático de las Naciones Unidas: Revisión del Estado en 2023, hasta la fecha se han iniciado 34 litigios por cambio climático en todo el mundo por o en nombre de niños y jóvenes,⁹⁴ principalmente contra Estados o entidades gubernamentales, en todos los niveles de jurisdicción: nacional, regional e internacional. Es importante destacar que la mayoría de los casos que involucran a niños individuales o a un grupo de niños como demandantes son desestimados debido a la falta de justiciabilidad o representación en una etapa procesal, la mayoría de ellos sin llegar a la etapa de audiencia. Sin embargo, el rechazo por parte de los tribunales de estos casos socava no solo la capacidad de acción de los jóvenes, sino que también constituye una negación de sus derechos a reparación por infracciones a los derechos humanos resultantes del empeoramiento del cambio climático.⁹⁵ Por lo tanto, en esta contribución, llamamos la atención de la Corte Interamericana de Derechos Humanos para asegurar el derecho del niño o los niños al acceso a la justicia y el derecho a ser escuchados en procedimientos judiciales relacionados con el cambio climático, ya que es un asunto que afecta directa e inmediatamente a los derechos de los niños, con la probabilidad de impactos a largo plazo en los niños que viven en la actualidad y en aquellos que están por nacer. Para asegurar estos derechos procesales para los niños, las siguientes consideraciones son clave.

2.3. Acceso a la justicia como una obligación positiva de los Estados:

En el Comentario General No. 26, el Comité de los Derechos del Niño de la ONU enfatiza el derecho al acceso a la justicia en el contexto ambiental como una obligación positiva de los Estados para tomar medidas apropiadas para los niños que aseguren "mecanismos de quejas gratuitos, seguros, confidenciales, rápidos, amigables para los niños y accesibles".⁹⁶ Además, los Estados deberían proporcionar remedios efectivos para los niños contra las empresas y reducir las condiciones de causalidad en el contexto del daño ambiental. El Comité de los Derechos del Niño señala en el CG No. 5 y No. 26: "Los remedios efectivos deberían estar disponibles para remediar violaciones y promover la justicia social".

El acceso a la justicia en asuntos de cambio climático sirve para asegurar el derecho del niño a buscar remedios en caso de violaciones de derechos y responsabilizar a los titulares de deberes de proteger los derechos de los niños contra los daños causados por el cambio climático. El

⁹² UNECE Convention on Access to Information, Public Participation in Decision-making and Access to Justice in Environmental Matters (Aarhus Convention), 1998.

⁹³ Liefaard, T. (2019). Access to Justice for Children: Towards a Specific Research and Implementation Agenda, *The International Journal of Children's Rights*, 27(2), 196.

⁹⁴ United Nations Global Climate Litigation Report: 2023 Status Review

⁹⁵ Parker et al. (2022) 'When the kids put climate change on trial: youth-focused rights-based climate litigation around the world' *Journal of Human Rights and the Environment*, Vol. 13 No. 1/2022, pp. 64–89.

⁹⁶ "complaint mechanisms free of charge, safe, confidential, prompt, child-friendly and accessible". Claudia Duarte Agostinho and Others v. Portugal and 32 Other States, Written Submission to Application no. 29371/20. European Court of Human Rights (ECtHR).

acceso a la justicia implica el empoderamiento legal de los niños y el acceso a mecanismos y remedios de justicia que sean sensibles a los niños.⁹⁷

2.4. Garantías de acceso a la justicia adaptada a los niños:

En relación con las garantías de la justicia adaptada a los niños, el Comentario General No. 26 proporciona las siguientes pautas:

- 1) Representación y jurisdicción: “La complejidad de los casos de daños ambientales provocados por efectos transfronterizos, de sus causas y de los impactos acumulados hace necesario contar con una representación letrada eficaz”.⁹⁸

Con el propósito de establecer jurisdicción, en *Sacchi et al.*, el Comité analizó el elemento de vínculo causal y concluyó que se estableció un vínculo causal suficiente y previsible entre el daño alegado por los demandantes y los actos y omisiones de los cinco Estados.

En *Sacchi et al.*, el Comité aplicó el criterio de jurisdicción adoptado por la Corte Interamericana de Derechos Humanos en su Opinión Consultiva OC-23/17 sobre el Medio Ambiente y los Derechos Humanos, al escribir “cuando ocurre un daño transfronterizo, los niños están bajo la jurisdicción del Estado en cuyo territorio se originaron las emisiones (...) si existe un vínculo causal entre los actos u omisiones del Estado en cuestión y el impacto negativo en los derechos de los niños ubicados fuera de su territorio, cuando el Estado de origen ejerce un control efectivo sobre las fuentes de las emisiones en cuestión”.⁹⁹

- 2) Factor tiempo en el proceso y la urgencia de las violaciones de derechos humanos debido a la crisis climática: En el Comentario General No. 26, el Comité señala que “[l]os litigios a menudo llevan mucho tiempo, y los organismos supranacionales suelen exigir que, antes de presentar una denuncia, se hayan agotado los recursos internos”.¹⁰⁰
- 3) El derecho a ser escuchado en la corte: [los niños deberían tener la] “oportunidad de ser oídos en todo procedimiento judicial o administrativo que los afecte”.¹⁰¹

El factor tiempo del proceso y el derecho a ser escuchado se estableció en el caso de *Sacchi et al.*, donde los peticionarios no buscaron recursos internos, sino que presentaron una queja directamente bajo la jurisdicción internacional del Comité de los Derechos del Niño de la ONU, bajo el Tercer Protocolo Facultativo de la CRC sobre comunicaciones individuales (OP3-CRC).¹⁰² En este caso, los peticionarios argumentaron que los procedimientos legales internos que de otro modo se requerirían serían irrazonablemente prolongados y ni siquiera podrían ser

⁹⁷ Liefaard, T. (2019). Access to Justice for Children: Towards a Specific Research and Implementation Agenda, *The International Journal of Children's Rights*, 27(2), 196.

⁹⁸ Comité de los Derechos del Niño Observación general núm. 26 (2023), relativa a los derechos del niño y el medio ambiente, con particular atención al cambio climático CRC/C/GC/26. [86]

⁹⁹ “when transboundary harm occurs, children are under the jurisdiction of the State on whose territory the emissions originated (...) if there is a causal link between the acts or omissions of the State in question and the negative impact on the rights of children located outside its territory, when the State of origin exercises effective control over the sources of the emissions in question”. *Sacchi et al. v Argentina et al. Communication to the Committee on the Rights of the Child In the case of Sacchi et al. (Petitioners) v Argentina, Brazil, France, Germany and Turkey (Respondents)*. Submitted under Art. 5 of the Third Optional Protocol to the United Nations Convention on the Rights of the Child on 23 September 2019; available at <https://childrenvsclimatecrisis.org/>, last accessed 15.02.2020.

¹⁰⁰ Comité de los Derechos del Niño Observación general núm. 26 (2023), relativa a los derechos del niño y el medio ambiente, con particular atención al cambio climático CRC/C/GC/26. [86]

¹⁰¹ Ibid.

¹⁰² Protocolo facultativo de la Convención sobre los Derechos del Niño relativo a un procedimiento de Comunicaciones. 27 de enero de 2012. A/RES/66/138.

accesibles para los peticionarios individuales. El Comité celebró audiencias para las partes, incluidos los peticionarios infantiles.

La urgencia de la crisis climática, así como los derechos específicos de los niños en relación con los impactos del cambio climático, también fueron considerados por el Tribunal Europeo de Derechos Humanos cuando aceleró las audiencias en el caso de Duarte Agostinho et al. y celebró audiencias de las partes antes de su decisión sobre la admisibilidad.

- 4) Accesibilidad, asequibilidad y asistencia: " Los niños deben tener acceso a asistencia letrada y de otro tipo sin costo alguno, incluida la asistencia jurídica y la representación letrada efectiva [...]. Los Estados deberían considerar la posibilidad de adoptar medidas adicionales para reducir los costos que supone para los niños interponer recursos, por ejemplo, protegiéndolos de las condenas en costas, con el fin de limitar el riesgo financiero que corren los niños que interponen demandas de interés público sobre cuestiones ambientales".¹⁰³

Esta contribución actual subraya que la accesibilidad, asequibilidad y asistencia deberían basarse en el principio de no discriminación (art. 3 CRC) y deberían garantizarse a los niños en situaciones vulnerables, especialmente a los niños indígenas, niños pertenecientes a grupos minoritarios, niños con discapacidades y niños que viven en entornos propensos a desastres o vulnerables al clima, para quienes el acceso a la justicia puede constituir obstáculos multifacéticos o problemas.

3. Respecto a las obligaciones de prevención basadas en la Convención y la protección de defensoras territoriales y ambientales, así como de las mujeres (relacionado con la sección E de la solicitud)

La Conclusión Acordada de la Comisión sobre el Estatus de la Mujer reconoce el papel que desempeñan "las organizaciones de mujeres de mujeres jóvenes de niñas dirigidas por jóvenes populares y comunitarias los grupos del medio rural indígenas y feministas las defensoras de los derechos humanos las periodistas y las profesionales de los medios de comunicación y los sindicatos para promover y proteger los derechos humanos de todas las mujeres y las niñas incluyendo sus intereses necesidades y aspiraciones en las agendas locales nacionales regionales e internacionales y en el diseño la aplicación el seguimiento y la evaluación de las medidas para lograr la igualdad de género y el empoderamiento de todas las mujeres y las niñas en particular en el contexto de las políticas y programas relativos al cambio climático el medio ambiente y la reducción del riesgo de desastres. Asimismo expresa preocupación porque esas organizaciones de la sociedad civil enfrentan numerosas dificultades y obstáculos a una participación y un liderazgo plenos igualitarios y significativos como la disminución de la financiación así como la violencia el acoso las represalias y las amenazas a la seguridad física contra sus miembros".¹⁰⁴

Para cumplir con sus obligaciones convencionales, los Estados deben tomar medidas para prevenir la violencia contra las defensoras ambientales y territoriales (DAT). La violencia contra las DAT tiende a pasar desapercibida porque las mujeres representan un porcentaje menor de los defensores ambientales que son asesinados, desaparecidos o heridos. Un análisis

¹⁰³ Comité de los Derechos del Niño Observación general núm. 26 (2023), relativa a los derechos del niño y el medio ambiente, con particular atención al cambio climático CRC/C/GC/26. [86]

¹⁰⁴ Consejo Económico y Social, Comisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer, 66º período de sesiones 14 a 25 de marzo de 2022.

global de la violencia contra las DAT en conflictos ambientales encontró que de los 523 casos reportados en el Atlas de Justicia Ambiental (un atlas en línea global de defensores ambientales), solo 81 involucraron a DAT.¹⁰⁵ Aunque las mujeres representan una minoría de defensoras ambientales afectadas, este estudio reveló que la violencia contra las DAT a menudo tiene un carácter de género. Además, las mujeres sufren otros impactos durante los conflictos ambientales, como enfermedades mentales, enfermedades o accidentes relacionados con la industria y desnutrición. Estos impactos están asociados con una división del trabajo de género y, por lo tanto, con una exposición y sensibilidades de género a los conflictos ambientales.¹⁰⁶

Al mismo tiempo, las mujeres pueden desempeñar roles importantes como constructoras de paz ambiental y los Estados deberían tomar medidas para apoyar este trabajo. Por ejemplo, el proyecto de Mercy Corps en Colombia trabajó para fortalecer el conocimiento de las mujeres afrocolombianas y aumentar su participación en la creación de planes etnoterritoriales, planes de desarrollo municipal y decisiones sobre el uso de la tierra. Se capacitó a las mujeres en Resolución Alternativa de Conflictos, que, combinada con el fortalecimiento de capacidades en tecnologías GIS/GPS y procedimientos de titulación de tierras, les permitió facilitar la mediación y prevenir la escalada de conflictos. Desde 2008, el proyecto ha resuelto conflictos por tierras y recursos naturales en 228,076 hectáreas de tierra, beneficiando a 20,236 personas. Las mujeres que participaron en el proyecto ahora se han unido a consejos comunitarios y lideran procesos de mitigación de conflictos y tenencia de tierras. En estos roles, las mujeres pueden abogar por una mayor equidad en los derechos de propiedad y tener más influencia en los planes de desarrollo local.¹⁰⁷ Estos proyectos producen resultados positivos en derechos humanos que deberían ser respaldados por los Estados.

4. *Respecto a las obligaciones y responsabilidades compartidas y diferenciadas en materia de derechos humanos de los Estados en el contexto de la emergencia climática, particularmente en el contexto de la movilidad humana involuntaria: migración y desplazamiento forzado (relacionado con la sección F de la solicitud)*

Mensajes clave:

- Los Estados están obligados a responder a las necesidades de las personas en movimiento, independientemente de su estatus migratorio, para garantizar su continuo disfrute de los derechos humanos. Se deben tomar medidas con la participación y el consentimiento de las personas afectadas, incluidas aquellas en comunidades de origen y de acogida.
- Los Estados tienen deberes negativos y positivos relevantes para la movilidad humana y asociados con una amplia gama de derechos humanos. También tienen obligaciones específicas hacia migrantes y refugiados, para garantizar que puedan acceder a los recursos y la protección necesarios para seguir disfrutando de sus derechos humanos fundamentales.
- Las obligaciones de los Estados surgen no solo cuando los riesgos que plantea el cambio climático son inminentes, sino también cuando presentan un riesgo previsible de daño grave.

¹⁰⁵ Dalena Tran y Ksenija Hanacek, ‘A global analysis of violence against women defenders in environmental conflicts’ (2023) *Nature Sustainability*.

¹⁰⁶ Ibid.

¹⁰⁷ Jessica Smith, Lauren Olosky and Jennifer Grosman Fernandez, ‘The Climate-Gender-Conflict Nexus’, *Georgetown Institute for Women, Peace and Security* (2021) <<https://giwps.georgetown.edu/resource/the-climate-gender-conflict-nexus/>>.

- El derecho internacional, incluido el derecho consuetudinario sobre la interpretación de tratados, requiere una comprensión sistemática de las obligaciones internacionales de los Estados. Dicho enfoque sistemático se traduce en una interpretación de las obligaciones de derechos junto con el derecho internacional ambiental y climático relevante. Del mismo modo, las obligaciones climáticas deben estar informadas por obligaciones de derechos relevantes.
- La integración sistemática del derecho relevante requiere que los Estados tomen medidas oportunas y proactivas para prevenir y abordar la movilidad involuntaria. Los Estados también deben tomar medidas anticipatorias para abordar los riesgos previsibles de daño grave a las personas, lo que en algunas circunstancias requiere planificar y facilitar la movilidad como una forma de adaptación.
- Los Estados tienen obligaciones de cooperar y asistir en medidas para planificar, facilitar y abordar la movilidad humana en el contexto del cambio climático, que surgen de obligaciones de derechos humanos y climáticas.
- Los Estados desarrollados deben apoyar a los Estados particularmente vulnerables en sus medidas de adaptación, incluyendo aquellas para planificar, facilitar o abordar la movilidad humana.

La movilidad humana tiende a ser multicausal, con las razones para moverse y las experiencias de la movilidad variando ampliamente entre individuos y contextos. Esto sigue siendo cierto para el cambio climático: sus impactos adversos interactúan con una variedad de otros factores, que pueden exacerbar las vulnerabilidades, aumentar la exposición al riesgo e influir en si una persona se mueve y en qué medida ese movimiento es voluntario.¹⁰⁸ La mayoría de los movimientos implican cierta elección y compulsión, cayendo en un continuo entre los dos. Sin embargo, en general, aquellos con menos elección son más propensos a emprender viajes precarios, encontrar dificultades para acceder a recursos y experimentar abusos de derechos humanos. Por lo tanto, pueden requerir asistencia o medidas proactivas de protección. Sin acciones para abordar los impactos del clima y otras causas subyacentes de exposición a los riesgos de estos impactos, se espera que más personas sean desplazadas o se vean obligadas a moverse. En el contexto de desastres repentinos, millones ya están desplazados cada año. Millones más podrían ser desplazados internamente por impactos climáticos lentos sin una acción climática más robusta.¹⁰⁹

4.1. Obligaciones y deberes sustantivos de los Estados

Si bien se reconoce el papel que desempeñan los impactos climáticos en la movilidad humana, y cada vez más en el desplazamiento forzado, centrarse únicamente en la 'movilidad humana involuntaria' puede limitar el alcance de las respuestas, incluidas aquellas que pueden permitir vías seguras y dignas hacia otros lugares. Las necesidades de las personas en movimiento pueden diferir, dependiendo de cómo se muevan y cómo se clasifique dicho movimiento. Sin embargo, como mínimo, los Estados deben garantizar que todas las personas, incluidos los migrantes, puedan disfrutar de sus derechos humanos fundamentales sin discriminación y sin

¹⁰⁸ Véase IPCC, *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability* 52; OACNUDH, 'The Slow Onset Effects of Climate Change and Human Rights Protection for Cross-Border Migrants' (OACNUDH 2018) Conference Room Paper A/HRC/37/CRP.4 párrafo 12.

¹⁰⁹ See IDMC, 'Global Estimates 2015: People Displaced by Disasters' (2015) <<http://www.internal-displacement.org/assets/library/Media/201507-globalEstimates-2015/20150713-global-estimates-2015-en-v1.pdf>>; IDMC, 'Global Report on Internal Displacement 2023' (IDMC 2023); Viviane Clement and others, 'Groundswell Part 2: Acting on Internal Climate Migration' (World Bank 2021).

importar su nacionalidad o estatus migratorio.¹¹⁰ Las obligaciones estatales incluyen deberes negativos y positivos, y las obligaciones relevantes y los derechos con los que se asocian incluyen:

4.1.1. Derechos a la libre circulación y elección de residencia y prohibición contra el desplazamiento arbitrario

Las medidas que abordan el cambio climático, incluida la mitigación y adaptación al cambio climático, no deben violar los derechos humanos al, por ejemplo, desplazar forzosamente a personas de sus hogares. Los Estados deben proteger contra el desplazamiento arbitrario o forzoso, lo que pone en riesgo el disfrute efectivo de muchos derechos humanos, incluidos los derechos a la vida, la libertad de movimiento y residencia, y a una alimentación, agua, salud y vivienda adecuadas.¹¹¹ La prohibición del desplazamiento arbitrario se deriva implícitamente de los derechos a la libertad de movimiento y residencia, la libertad de interferencia arbitraria en el hogar y el derecho a una vivienda adecuada. La prohibición y las obligaciones para prevenir o protegerse contra ella también se incluyen en varios instrumentos internacionales vinculantes y en los Principios Rectores sobre los Desplazamientos Internos. El Principio 6 de los Principios Rectores extiende la prohibición a “casos de desastres, a menos que la seguridad y salud de las personas afectadas requieran su evacuación”.¹¹² De manera más general, y como se argumenta más abajo, los Estados tienen la obligación de tomar medidas para prevenir el desplazamiento a través de medidas de mitigación y adaptación, cuando hacerlo ayude a abordar amenazas previsibles de daños graves a las personas y el disfrute de sus derechos humanos.¹¹³ Además, los Estados deben garantizar que las personas presentes legalmente en su territorio puedan moverse libremente y elegir su residencia.¹¹⁴ Sin embargo, la presencia legal no debe usarse como pretexto para detener o restringir arbitrariamente el movimiento. Los migrantes y refugiados, al igual que todas las personas, tienen derecho a la libertad y seguridad de la persona. Y todos los migrantes, independientemente de su estatus migratorio, tienen derecho a no ser arrestados o detenidos arbitrariamente.¹¹⁵ Cualquier limitación de la libertad personal, a través de la detención o la restricción del movimiento, solo es permisible en circunstancias excepcionales. Las medidas que limiten la libertad deben ser apropiadas, estrictamente proporcionales, necesarias y tomadas como último recurso.¹¹⁶ Además, los Estados tienen la obligación de garantizar la libre circulación y elección de residencia para aquellos que están legalmente en su territorio.¹¹⁷

¹¹⁰ Organización de los Estados Americanos, 'Convención Americana sobre Derechos Humanos' (CADH) artículo 1.

¹¹¹ ibid artículos 2, 12.1, 21.1, 26.

¹¹² Consejo Económico y Social. ‘Principios Rectores de los Desplazamientos Internos’ (1998) E/CN.4/1998/53/Add.2 principio 6.2(d); véase también Convenio 169 sobre Pueblos Indígenas y Tribales em Países Independientes (1989) artículo 16; Protocol on the Protection and Assistance to Internally Displaced Persons of the International Conference on the Great Lakes Region 2006 principios 5-8; African Union Convention for the Protection and Assistance of Internally Displaced Persons in Africa (Kampala Convention) 2009 arts 3, 4; ‘Informe definitivo del Relator Especial, Sr. Paulo Sergio Pinheiro: Principios sobre la restitución de las viviendas y el patrimonio de los refugiados y las personas desplazadas’ (2005) E/CN.4/Sub.2/2005/17 artículo 5.

¹¹³ See OACNUDH, ‘Key Messages on Human Rights, Climate Change, and Migration’ <http://www.ohchr.org/Documents/Issues/ClimateChange/Key_Messages_HR_CC_Migration.pdf>.

¹¹⁴ Véase CADH artículo 22.

¹¹⁵ ibid artículos 7(1), 7(3).

¹¹⁶ Véase *Vélez Loor v Panama* (Corte Interamericana de Derechos Humanos) párrafos 166-67.

¹¹⁷ CADH artículo 22.

4.1.2. Deberes positivos asociados con los derechos a la vida, alimentación, agua, salud y vivienda

Los Estados también tienen una amplia gama de deberes positivos relevantes para la migración involuntaria, que pueden ayudar a prevenir el movimiento forzado al permitir que las personas se queden o facilitar un movimiento seguro y digno a otros lugares. Los deberes positivos incluyen proporcionar acceso a aquellos recursos necesarios para la supervivencia y subsistencia, deberes asociados con los derechos a la vida y a un nivel de vida adecuado. Por ejemplo, los Estados tienen la obligación de crear las condiciones necesarias para el disfrute y ejercicio del derecho a la vida. Las condiciones necesarias para una vida digna incluyen acceso a alimentos, agua y salud, y las obligaciones positivas asociadas con el derecho a la vida están explícitamente relacionadas por el tribunal con la accesibilidad y calidad de estos recursos.¹¹⁸ El Comité de Derechos Humanos subrayó esta conexión en el Comentario General 36, que destaca los deberes positivos de los Estados para proteger la vida, incluso mediante la adopción de “medidas apropiadas para abordar las condiciones generales en la sociedad” que crean amenazas a la vida o impiden que las personas disfruten de su derecho a la vida con dignidad. Tales amenazas pueden surgir del cambio climático, y las medidas sugeridas incluyen aquellas “destinadas a garantizar el acceso sin demora de las personas a bienes y servicios esenciales, como los alimentos , el agua, el alojamiento, la atención de la salud , la electricidad y el saneamiento”.¹¹⁹

La necesidad de garantizar el acceso a bienes y servicios esenciales también está relacionada con los derechos a una alimentación, agua, salud y vivienda adecuadas. Estos derechos juegan un papel crucial en la capacidad y decisión de moverse o quedarse. También son críticos para los migrantes, particularmente aquellos desplazados o en situaciones ya vulnerables. Si bien estos derechos pueden realizarse progresivamente, algunos deberes son de efecto inmediato.¹²⁰ Los Estados tienen “obligaciones básicas mínimas” para garantizar “como mínimo, niveles esenciales mínimos de cada uno de los derechos”.¹²¹ Por ejemplo, en los casos en que las personas no puedan acceder a agua y alimentos adecuados, los Estados deben garantizar niveles mínimos esenciales de estos recursos.¹²² Las obligaciones básicas relacionadas con alimentos, agua, vivienda y salud se centran en la disponibilidad y accesibilidad. Los alimentos deben estar disponibles en una cantidad y calidad que satisfaga las necesidades de los individuos; se debe garantizar el acceso a una cantidad esencial de agua, servicios de agua seguros y regulares, y saneamiento adecuado; la vivienda debe ser segura, asequible, accesible y culturalmente apropiada; y se debe proporcionar acceso a atención médica y alimentos, vivienda básica y agua potable mínimamente esenciales.¹²³ Por lo tanto, todas las personas, incluidos los migrantes, deben tener acceso a niveles esenciales mínimos de alimentos, agua, vivienda y

¹¹⁸ Corte Interamericana de Derechos Humanos, Opinión Consultiva OC-23/17 párrafos 108, 109.

¹¹⁹ Comité de Derechos Humanos. Observación general núm. 36. CCPR/C/GC/36. Párrafo 26.

¹²⁰ CADH artículo 26; Opinión Consultiva OC-23/17 párrafo 111.

¹²¹ “to ensure the satisfaction of, at the very least, minimum essential levels of each of the rights”. Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales, General Comment No. 3: The Nature of States Parties' Obligations (Art. 2, Para. 1, of the Covenant), 14 December 1990, E/1991/23; párrafo 10.

¹²² Véase CDESC, ‘Observación General 12: El derecho a una alimentación adecuada (art. 11)’ (1999) E/C.12/1999/5 párrafos 14-17; CDESC, ‘General Comment No. 15: The Right to Water (Arts. 11 and 12 of the Covenant)’ (2003) E/C.12/2002/11 para 37; *Opinión Consultiva OC-23/17* párrafo 121.

¹²³ E/C.12/1999/5 para 8; E/C.12/2002/11 párrafos 37; CDESC, ‘General Comment No. 4: The Right to Adequate Housing (Art. 11 (1) of the Covenant)’ (1991) E/1992/23; CDESC, ‘General Comment No. 14: Article 12 (The Right to the Highest Attainable Standard of Health)’ (2000) E/C.12/2000/4 párrafos 43, 47.

atención médica. Esto es también lo mínimo que se requiere para cualquier individuo o comunidad que forme parte de una reubicación planificada. Además, cuando los impactos del cambio climático amenazan el acceso a los recursos necesarios para asegurar niveles mínimos esenciales de un derecho, se activan los deberes positivos de un Estado.

Las obligaciones básicas continúan aplicándose en momentos de desastre, especialmente porque los recursos que garantizan están en riesgo debido a los desastres y los impactos del cambio climático. Los impactos del cambio climático afectan desproporcionadamente a ciertos individuos y grupos, incluidos los migrantes. El desplazamiento y la migración, particularmente para aquellos ya marginados, pueden exacerbar la vulnerabilidad.

Los órganos de derechos humanos destacan repetidamente la necesidad de prestar atención especial a personas o grupos vulnerables, desfavorecidos o marginados, incluso en la provisión de bienes y servicios esenciales.¹²⁴ El CDESC señala, por ejemplo, que “[s]erá necesario prestar especial atención y, a veces, conceder prioridad con respecto a la accesibilidad de los alimentos a las personas que viven en zonas propensas a los desastres y a otros grupos particularmente desfavorecidos”.¹²⁵ Del mismo modo, el Acuerdo de París llama a una consideración particular para personas o grupos vulnerables, y su preámbulo menciona los derechos de los migrantes, entre otros.¹²⁶ Por lo tanto, al tomar medidas para garantizar el acceso continuo a recursos esenciales que están limitados por los impactos del cambio climático, incluyendo a través de medidas para facilitar la movilidad, se debe dar prioridad a los más vulnerables.¹²⁷

4.2. Obligaciones específicas hacia migrantes y refugiados

También existen obligaciones específicas de los Estados hacia los migrantes y refugiados. Para aquellos fuera de su país, el tribunal reconoce que se necesita protección internacional cuando “sus derechos humanos se ven amenazados o vulnerados en su país de nacionalidad o residencia habitual, y en el cual no pudo obtener la protección debida por no ser accesible, disponible y/o efectiva” en su país de nacionalidad o residencia habitual.¹²⁸ La necesidad de los Estados de proporcionar dicha protección puede surgir de una variedad de fuentes legales. El principio de no devolución es reconocido en el derecho de los derechos humanos y el derecho de los refugiados, y prohíbe el regreso de una persona a un país donde enfrentan un riesgo real para su vida u otros daños graves, incluida la tortura o trato cruel, inhumano o degradante.¹²⁹ Se extiende más allá de las fronteras y puede aplicarse a cualquier persona que enfrenta tal riesgo y que está sujeta a la jurisdicción o control de un Estado, ya sea en tierra, mar, ríos o espacio aéreo de un Estado.¹³⁰

La Convención Americana incluye el principio de no devolución: el artículo 22(8) prohíbe el retorno de cualquier extranjero a un país donde su “derecho a la vida o libertad personal” estén

¹²⁴ Véase E/C.12/2000/4 párrafo 8(3)(e); E/C.12/2002/11 párrafo 16; CCPR/C/GC/36 párrafo 23; E/C.12/1999/5 párrafo 13.

¹²⁵ CDESC, ‘Observación General 12: El derecho a una alimentación adecuada (art. 11)’ (1999) E/C.12/1999/5 párrafo 13.

¹²⁶ Acuerdo de París, preámbulo, artículos 7.5, 7.9(c).

¹²⁷ Véase sesión 4.4.

¹²⁸ Véase Opinión Consultiva OC-21/14 párrafo 37.

¹²⁹ Véase Convención sobre el Estatuto de los Refugiados, 28 julio 1951, artículo 33; Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (PIDCP), 16 de diciembre de 1966 (ONU, Serie de Tratados, vol. 999, 171) artículo 7; Convención contra la Tortura y Otros Tratos o Penas Crueles, Inhumanos o Degradantes de 1984 artículo 3.

¹³⁰ Véase Opinion Consultiva OC-21/14 párrafo 219; Véase también CADH artículo 1(1).

“riesgo de violación a causa de raza, nacionalidad, religión, condición social o de sus opiniones políticas”. Como resalta la Corte, este principio se refuerza con el reconocimiento del derecho de toda persona a buscar y recibir asilo, pero va más allá de quienes buscan asilo (y el ámbito del derecho de refugiados) y se aplica a cualquier persona, independientemente de su estatus migratorio, cuya vida, integridad o libertad corran riesgo de ser violadas por alguna de las razones mencionadas.¹³¹ La Corte también explicó que la prohibición se extiende de manera más amplia al leerse junto con el artículo 5 del ACHR y su prohibición contra la tortura, o tratos crueles, inhumanos o degradantes, considerado una norma imperativa del derecho consuetudinario. Juntos, crean una obligación del Estado de no devolver o expulsar a ninguna persona sujeta a su jurisdicción a un Estado donde existan motivos para creer que están en peligro de ser sometidos a dicho trato, lo cual es coherente con el alcance y estatus del principio en el derecho internacional de los derechos humanos.¹³² El Comité de Derechos Humanos y el Relator Especial sobre la promoción y protección de los derechos humanos en el contexto del cambio climático destacan la posible aplicabilidad del principio. Como explica el Comité de Derechos Humanos, “si no se toman enérgicas medidas en los planos nacional e internacional”, los efectos adversos del cambio climático pueden exponer a individuos a una violación del derecho a la vida o la prohibición contra la tortura o tratos crueles, inhumanos o degradantes.¹³³ Si esto sucede, se activan las obligaciones de no devolución de los Estados. Además, las obligaciones de los Estados de proteger los derechos a la vida privada y familiar, y el deber de mantener la unidad familiar, pueden proporcionar motivos para no devolver a los migrantes.

El derecho de refugiados también ofrece una posible protección legal para el movimiento transfronterizo en el contexto del cambio climático. La comprensión del derecho de refugiados y su relación con los riesgos climáticos continúa evolucionando, al igual que el reconocimiento de las fuerzas sociales y económicas que contribuyen a la vulnerabilidad y los desastres. Según reconoce el IPCC, los impactos climáticos pueden contribuir a situaciones que llevan a las personas a abandonar sus países, aunque la mayoría de los movimientos ocurrirán entre países vecinos. La orientación del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Refugiados (ACNUR) sugiere que la evaluación de las solicitudes de protección internacional no debe adoptar una visión estrecha o “dejar de reconocer las características sociales y políticas de los efectos del cambio climático” y su interacción con otros impulsores del desplazamiento. Por lo tanto, los Estados deben reconocer que habrá circunstancias en las que la exposición a un riesgo de violaciones de derechos humanos puede constituir persecución bajo el derecho internacional de refugiados. Del mismo modo, aquellas personas ya marginadas pueden encontrarse en situaciones donde los impactos del cambio climático actúen junto con la discriminación existente relacionada con uno de los motivos de la Convención sobre Refugiados. Si las

¹³¹ CADH artículo 22(7); Opinión Consultiva OC-21/14 párrafos 213-217 (referentes al *Caso Familia Pacheco Tineo vs. Estado Plurinacional de Bolivia*).

¹³² CADH 5; Opinión Consultiva OC-21/14 párrafos 225-26; El principio de no devolución tiende a considerarse una norma de derecho internacional consuetudinario. Véase Consejo de Derechos Humanos, ‘Ofrecer opciones jurídicas para proteger los derechos humanos de las personas desplazadas a través de fronteras internacionales debido al cambio climático: Informe del Relator Especial sobre la promoción y la protección de los derechos humanos en el contexto del cambio climático, Ian Fry’ A/HRC/53/34 para 30; Cathryn Costello and Michelle Foster, ‘Non-Refoulement as Custom and Jus Cogens- Putting the Prohibition to the Test’, *Netherlands Yearbook of International Law 2015* (TMC Asser Press, The Hague 2016); Lauren Nishimura, “‘Climate Change Migrants’: Impediments to a Protection Framework and the Need to Incorporate Migration into Climate Change Adaptation Strategies’ (2015) 27 International Journal of Refugee Law 107.

¹³³ Dictamen aprobado por el Comité a tenor del artículo 5, párrafo 4, del Protocolo Facultativo, respecto de la comunicación núm. 2728/2016 (2020) (Teitiota v Nueva Zelanda) CCPR/C/127/D/2728/2016 párrafo 9.11.

personas en estas situaciones cruzan las fronteras, podrían calificar para protección bajo el derecho de refugiados.¹³⁴

La ley de refugiados también ofrece protección legal potencial para el movimiento transfronterizo en el contexto del cambio climático. La comprensión de la ley de refugiados y su relación con los riesgos climáticos continúa evolucionando, al igual que el reconocimiento de las fuerzas sociales y económicas que contribuyen a la vulnerabilidad y los desastres. Como reconoce el IPCC, los impactos climáticos pueden contribuir a situaciones que llevan a las personas a abandonar sus países, aunque la mayoría de los movimientos ocurrirán entre países vecinos.¹³⁵ La orientación del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Refugiados (ACNUR) sugiere que la evaluación de las solicitudes de protección internacional no debe adoptar un enfoque “tan estricto” que “no reconocería las dimensiones sociales y políticas de los efectos del cambio climático o los impactos de los desastres o su interacción con otros factores determinantes del desplazamiento”.¹³⁶ Por lo tanto, los Estados deberían reconocer que habrá circunstancias en las que la exposición a un riesgo de violaciones de derechos humanos pueda constituir persecución bajo la ley internacional de refugiados.¹³⁷ Asimismo, aquellos ya marginados pueden encontrarse en situaciones en las que los impactos del cambio climático actúen junto con la discriminación existente vinculada a uno de los fundamentos de la Convención sobre Refugiados. Si las personas en estas situaciones se desplazan a través de las fronteras, podrían calificar para recibir protección bajo la ley de refugiados.¹³⁸

El marco regional de refugiados expande aún más el alcance potencial de protección. La Corte ha señalado que “[a]tendiendo al desarrollo progresivo del derecho internacional, la Corte considera que las obligaciones derivadas del derecho a buscar y recibir asilo resultan operativas respecto de aquellas personas que reúnan los componentes de la definición ampliada de la Declaración de Cartagena”... y que esto refleja una tendencia en la región hacia “una definición más incluyente” para permitir la protección de refugiados para aquellos que necesitan protección internacional.¹³⁹ La Declaración de Cartagena extiende la protección de refugiados a aquellos que huyen debido a “violaciones masivas de los derechos humanos u otras circunstancias que hayan perturbado gravemente el orden público”.¹⁴⁰ El ACNUR adopta “un enfoque evolutivo a la interpretación” de esta definición para argumentar que “las personas desplazadas por los efectos adversos de los desastres y el cambio climático pueden considerarse

¹³⁴ Informe del Relator Especial sobre los derechos humanos de los migrantes (UN AG 2022) A/77/189 párrafo 18.

¹³⁵ IPCC, *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability* 52.

¹³⁶ ACNUR, ‘Consideraciones jurídicas sobre las solicitudes de protección internacional en el contexto de los efectos adversos del cambio climático y los desastres’ (2020) párrafo 5; véase también Matthew Scott, *Climate Change, Disasters, and the Refugee Convention* (CUP 2020).

¹³⁷ ACNUR, ‘Consideraciones jurídicas sobre las solicitudes de protección internacional en el contexto de los efectos adversos del cambio climático y los desastres’ (2020) párrafo 7.

¹³⁸ Véase Scott, *Climate Change, Disasters, and the Refugee Convention* chapters 5, 6; Lauren Nishimura, ‘Climate Change and International Refugee Law: A Predicament Approach’ (*RefLaw*, 18 October 2018) <<http://www.reflaw.org/climate-change-and-international-refugee-law/>>; see also James C Hathaway and Michelle Foster, *The Law of Refugee Status* (CUP 2014) 376-82.

¹³⁹ Opinión Consultiva OC-21/14 párrafo 79.

¹⁴⁰ ‘Declaración de Cartagena sobre los Refugiados, Adoptada por el Coloquio sobre la Protección Internacional de los Refugiados en América Central, México y Panamá’ (1984) conclusión III(3).

refugiadas según los criterios regionales para la determinación de la condición de refugiado”, ya que dichos impactos pueden constituir eventos que perturban seriamente el orden público.¹⁴¹

En resumen, para la movilidad transfronteriza, la “expresión [de la] protección internacional comprende” la protección sobre la base de convenciones internacionales o ley nacional para solicitantes de asilo y refugiados, protección basada en la definición ampliada de refugiados en la Declaración de Cartagena; protección sobre la base del derecho internacional de los derechos humanos, en particular el principio de no devolución, y protección complementaria u otras formas de protección humanitaria, y la protección debida a las personas apátridas.¹⁴²

La mayoría de los movimientos asociados con el cambio ambiental ocurren dentro de los países, y se espera que lo mismo suceda en el contexto del cambio climático.¹⁴³ Los Principios Rectores sobre Desplazamiento Interno están destinados a la movilidad involuntaria dentro de los países y, aunque no son vinculantes, reflejan el derecho internacional de los derechos humanos y el derecho humanitario. Su definición de personas desplazadas internamente incluye a personas obligadas a huir de desastres naturales o provocados por el ser humano.¹⁴⁴ Como tal, si se implementan, podrían aplicarse a aquellos desplazados internamente por el cambio climático y ofrecer orientación para la prevención y protección de personas obligadas a moverse dentro de los países. También proporcionan cierta orientación aplicable a reubicaciones planificadas, incluida la necesidad de minimizar los efectos adversos, garantías de información y participación en la planificación y gestión de la reubicación para las personas afectadas.¹⁴⁵ Sin embargo, se centran en el movimiento forzado y, por lo tanto, son limitados en su aplicación al movimiento considerado preventivo o voluntario. En este sentido, enfoques más proactivos y anticipatorios pueden complementar la protección ofrecida en los Principios Rectores, como se discute a continuación.

4.3. Obligaciones procesales de los Estados en materia de derechos humanos

Además de los deberes de proteger los derechos sustantivos, los Estados están obligados a garantizar los derechos procesales. Los derechos procesales son fundamentales para la realización de otros derechos e incluyen el derecho al acceso a la información, la participación pública y el acceso a la justicia.¹⁴⁶ La Corte ha enfatizado que el acceso a la información es un asunto de interés público para cuestiones que impactan el medio ambiente.¹⁴⁷ El acceso a información relevante también se destaca en el derecho internacional del clima. Por ejemplo, la CMNUCC obliga a los Estados Partes a “promover y facilitar”, entre otras cosas, el acceso público a la información y la participación en la abordaje del cambio climático y sus efectos, así como en el desarrollo de respuestas adecuadas.¹⁴⁸

¹⁴¹ ACNUR, ‘Consideraciones jurídicas sobre las solicitudes de protección internacional en el contexto de los efectos adversos del cambio climático y los desastres’ (2020) párrafo 14.

¹⁴² Opinión Consultiva OC-21/14 párrafo 37.

¹⁴³ Véase IPCC, *Climate Change 2022: Impacts, Adaptation and Vulnerability* 52.

¹⁴⁴ ‘Principios Rectores de los Desplazamientos Internos’ introducción, párrafo 2.

¹⁴⁵ Ibid principio 7.

¹⁴⁶ CADH art 13(1); ver también PIDCP artículos 2(3), 19; Convención sobre los Derechos del Niño, 20 de noviembre de 1989, artículo 13. Estos derechos también están establecidos en el Acuerdo de Escazú, artículos 5-8.

¹⁴⁷ Opinión Consultiva OC-23/17 párrafo 214 y citas.

¹⁴⁸ CMNUCC art. 6(a)(ii)-(iii). Véase también arts. 11.1, 12 del Acuerdo de París; principio 10 de la Declaración de Río.

Las personas afectadas por los impactos y políticas climáticos tienen derecho a participar en la toma de decisiones, lo que requiere esfuerzos para asegurar la participación significativa de personas en situaciones vulnerables, incluidos los migrantes.¹⁴⁹ Como explica la Oficina del Alto Comisionado para los Derechos Humanos (OACDH), los derechos procesales son de “importancia crítica”, y la vulnerabilidad al cambio climático requiere una atención particular a los marginados, lo que hace necesario una participación efectiva en la toma de decisiones a través del derecho internacional de los derechos humanos.¹⁵⁰ Dicha participación es clave para las decisiones sobre la movilidad humana y para cualquier reubicación planificada. Concretamente, los deberes relacionados con estos derechos se traducen en acciones específicas para garantizar la participación y el consentimiento en la toma de decisiones sobre movilidad y reubicación planificada, incluidas decisiones sobre cómo y dónde moverse; provisión de información y oportunidades para participar en evaluaciones de impacto necesarias; y oportunidades para participar en el monitoreo posterior a la reubicación. Los derechos procesales también han sido fundamentales para obtener el consentimiento de la comunidad para reubicaciones pasadas y planificadas, lo que afecta su éxito a largo plazo y los resultados percibidos.¹⁵¹

En conjunto, los deberes derivados de los derechos humanos procesales y sustantivos en el contexto del cambio climático y la movilidad humana obligan a los Estados a responder a las necesidades de las personas en riesgo de desplazamiento o en movimiento, independientemente de su estatus migratorio, para garantizar la continua disfrute de los derechos humanos. Las medidas deben tomarse con la participación y el consentimiento de las personas afectadas, incluidas aquellas en comunidades de origen y de acogida.

4.4. *Medidas oportunas y una comprensión sistémica de las obligaciones*

La oportunidad de las medidas es crítica para los esfuerzos destinados a abordar las amenazas que plantea el cambio climático, para ayudar a prevenir el desplazamiento y proporcionar vías seguras, protección y asistencia para las personas que se desplazan. Los deberes positivos de los Estados no surgen solo después de que se violan los derechos o se vuelven inaccesibles los recursos esenciales. La obligación general de los Estados de garantizar los derechos establecidos en la CADH crea el deber de prevenir las violaciones de los derechos. Para el derecho a la vida, este deber y las obligaciones de los Estados surgen como mínimo cuando los riesgos ambientales crean “una situación de peligro real o inminente para la vida de un individuo específico o un grupo de individuos”.¹⁵² Sin embargo, la comprensión del cambio climático y las amenazas al derecho a la vida ha evolucionado. El Comité de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, por ejemplo, subraya que los deberes positivos se activan no solo para riesgos que son inminentes, sino también para aquellos que representan una amenaza razonablemente previsible para el derecho.¹⁵³ Del mismo modo, las obligaciones de

¹⁴⁹ Acuerdo de Escazú artículos 4.5; 5.3; 6.6; 7.14; 8.5; 10.2(e).

¹⁵⁰ OACNUDH, ‘Informe de la Oficina del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Derechos Humanos sobre la relación entre el cambio climático y los derechos humanos’ (Consejo de Derechos Humanos 2009) A/HRC/10/61 párrafo 81.

¹⁵¹ See Jane McAdam, ‘Historical Cross-Border Relocations in the Pacific: Lessons for Planned Relocations in the Context of Climate Change’ (2014) 49 *The Journal of Pacific History* 301; Robin Bronen, ‘Climate-Induced Community Relocations: Creating an Adaptive Governance Framework Based In Human Rights Doctrine’ 35 *NYU Review of Law and Social Change* 357.

¹⁵² Corte Interamericana de Derechos Humanos, Opinión Consultiva OC-23/17 párrafo 121.

¹⁵³ Ver Comité de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, Observación general núm. 36 Artículo 6: derecho a la vida, CCPR/C/GC/36 párrafo 7, *Daniel Billy et al v Australia*, Comité de Derechos Humanos de las Naciones

no devolución de un Estado se activan cuando los riesgos para la vida de las personas o la exposición a tratos crueles, inhumanos o degradantes son previsibles. Por lo tanto, la protección se debe cuando se prevé la violación de un derecho humano, y no solo cuando el riesgo es inmediato.¹⁵⁴

Las obligaciones de derechos humanos también deben entenderse como parte de un sistema de derecho internacional que busca coherencia y consistencia. Las obligaciones de derechos son parte del contexto normativo, donde operan otras obligaciones internacionales. Los Estados deben actuar de buena fe, tanto en la interpretación como en el cumplimiento de sus obligaciones legales internacionales.¹⁵⁵ Por lo tanto, deben evitar conflictos entre obligaciones y no tener la intención de actuar de manera inconsistente con otras obligaciones existentes. Para lograr esto, los Estados deben considerar otros derechos relevantes en la interpretación y aplicación de las obligaciones de derechos humanos. Esta integración sistemática es requerida por las reglas de interpretación de tratados, que también se consideran derecho consuetudinario. Un tratado debe interpretarse de acuerdo con el significado ordinario de sus términos en su contexto y a la luz de su objeto y propósito. El contexto incluye el texto del tratado, el preámbulo y los anexos. Además, la interpretación debe tener en cuenta "cualquier regla de derecho internacional aplicable en las relaciones entre las partes"; esto también se conoce como el principio de integración sistemática.¹⁵⁶ La integración sistemática es cada vez más necesaria y demandada en la interacción entre los riesgos ambientales y los impactos en las personas y sus derechos. El Comité de Derechos Humanos, por ejemplo, explica que el derecho internacional ambiental debe informar el contenido del derecho a la vida y, de manera similar, que el derecho a la vida debe informar las obligaciones ambientales.¹⁵⁷ Varios relatores especiales también argumentan a favor de un enfoque que integre sistemáticamente el derecho internacional ambiental en la interpretación de las obligaciones de derechos humanos y viceversa. Además de las obligaciones de tratados relevantes, extienden la integración para incluir los principios de prevención del daño y precaución. Hacerlo ofrece un "enfoque holístico" que evita la fragmentación del derecho internacional.¹⁵⁸

Unidas, CCPR/C/135/D/3624/2019 párrafo 8.3; véase también Lauren Nishimura, 'Adaptation and Anticipatory Action: Integrating Human Rights Duties into the Climate Change Regime' (2022) 12 *Climate Law* 99, 114–15; John H Knox, 'Bringing Human Rights to Bear on Climate Change' (2019) 9 *Climate Law* 171 (Los organismos de derechos humanos han aclarado que las obligaciones de los Estados se extienden a la protección contra daños previsibles causados por condiciones ambientales, independientemente de si se violan los derechos humanos o si el Estado es la causa.)

¹⁵⁴ *Teitiota v. Nueva Zelanda*, Comité de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, CCPR/C/127/D/2728/2016 párrafo 9.4; Jane McAdam, 'Analysis of "Imminence" in International Protection Claims: Teitiota v New Zealand and Beyond' (2022) 71 *International and Comparative Law Quarterly* 975 (advirtiendo contra la confusión del estándar de admisibilidad que incluye la inminencia con los méritos, donde la inminencia no es relevante para activar los deberes estatales).

¹⁵⁵ Ver Convención de Viena sobre el Derecho de los Tratados de 1969 (CVDT) (1155 UNTS 331) art. 26, 31(1); véase también Gabčíkovo-Nagymaros (Hungria contra Eslovaquia) [1997] Corte Internacional de Justicia Rep 7 (CIJ) [142]; Acuerdo de Escazú art. 3.

¹⁵⁶ Ver Convención de Viena sobre el Derecho de los Tratados de 1969 (CVDT) (1155 UNTS 331) art. 31.

¹⁵⁷ Comité de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, Observación general núm. 36 Artículo 6: derecho a la vida, CCPR/C/GC/36 párrafo 62.

¹⁵⁸ Ver 'Solicitud de una Opinión Consultiva Presentada por la Comisión de Pequeños Estados Insulares sobre Cambio Climático y Derecho Internacional: Escrito de Amicus Curiae Presentado al Tribunal Internacional del Derecho del Mar por los Relatores Especiales de la ONU sobre Derechos Humanos y Cambio Climático (Ian Fry), Tóxicos y Derechos Humanos (Marcos Orellana), y Derechos Humanos y el Medio Ambiente (David Boyd)' (Tribunal Internacional del Derecho del Mar 2023) Caso N.º 31; véase también CJI, 'Fragmentación del Derecho Internacional: Dificultades Derivadas de la Diversificación y Expansión del Derecho Internacional; Informe del

El cambio climático pone en riesgo una multitud de derechos humanos. Se deben tomar medidas para abordar y responder a estos riesgos previsibles. En general, los deberes de derechos humanos de los Estados junto con las obligaciones climáticas relevantes se traducen en la necesidad de tomar medidas de mitigación y adaptación. Los compromisos de los Estados de tomar tales medidas están incluidos en tratados climáticos, y estos compromisos integrados en las obligaciones de derechos afectan la movilidad humana. La mitigación puede reducir los riesgos y la probabilidad general de desplazamiento. La adaptación puede aumentar la resiliencia, abordar las vulnerabilidades y puede incluir medidas para facilitar la migración o la reubicación planificada cuando sea necesario.¹⁵⁹ Los Estados también deben garantizar que la acción para abordar los impactos del cambio climático, ya sea mitigación o adaptación, proteja los derechos humanos.¹⁶⁰ Estas obligaciones se ven reforzadas por un deber de prevención. Como ha señalado la Corte, este deber "requiere que el Estado genere y asegure condiciones para sus nacionales para que no se vean obligados a migrar, y para abordar las causas fundamentales de los flujos migratorios".¹⁶¹ Es importante para la movilidad humana, los enfoques basados en los derechos humanos no están limitados en el tiempo: los derechos deben garantizarse antes, durante y después del movimiento. Se aplican a aquellos que no pueden o no desean moverse, que eligen moverse y que son obligados a moverse o cuyo movimiento implica más compulsión que elección.¹⁶² Cualquier solución a largo plazo o reubicación planificada también debe incluir los derechos humanos en todo el proceso de planificación e implementación, incluidos los derechos a la información y la participación.¹⁶³

Los derechos humanos y las obligaciones de cambio climático pueden dar lugar a enfoques proactivos y anticipatorios para la movilidad humana. Cuando se implementan, los enfoques que mejor anticipan la movilidad y que garantizan proactivamente los derechos pueden ayudar a evitar el movimiento involuntario y reducir los abusos de los derechos humanos para los migrantes. Estos enfoques pueden derivarse de la integración sistemática de deberes de derechos humanos relevantes en las obligaciones de cambio climático, un enfoque defendido por los organismos de derechos humanos y los relatores especiales y que refleja la integración de leyes y principios ambientales en la interpretación de los derechos humanos. Los derechos humanos positivos pueden ayudar a dar forma a las obligaciones climáticas. Estos deberes pueden, por ejemplo, proporcionar contenido a las obligaciones de adaptación.¹⁶⁴ Hay tres tipos de obligaciones de adaptación: obligaciones de actuar en la adaptación, a través de la planificación e implementación; ayudar en la adaptación, financieramente y tecnológicamente; y cooperar.¹⁶⁵ Estas obligaciones son amplias, lo que permite que una variedad de actividades caigan bajo su ámbito. Los elementos de interpretación de tratados pueden ayudar a concretar

Grupo de Estudio de la Comisión de Derecho Internacional, Finalizado por Martti Koskenniemi' (CDI 2006) Doc. de la ONU A/CN.4/L.682.

¹⁵⁹ Ver ACNUDH, 'Estudio sobre los Efectos Graduales' A/HRC/37/CRP.4 párrafo 141; Lauren Nishimura, 'Adaptation Obligations and Adaptive Mobility' [2022] Forced Migration Review <<https://www.fmreview.org/climate-crisis/nishimura>>.

¹⁶⁰ Ver preámbulo del Acuerdo de París, discutido más adelante y el texto correspondiente.

¹⁶¹ Ver Opinión Consultiva OC-21/14 párrafo 64.

¹⁶² ACNUDH, 'Estudio sobre los Efectos Graduales' A/HRC/37/CRP.4 párrafo 143.

¹⁶³ Ver secciones 4.2 y 4.3, que tratan sobre los derechos sustantivos y procesales y las obligaciones asociadas.

¹⁶⁴ Ver Nishimura, 'Adaptation and Anticipatory Action: Integrating Human Rights Duties into the Climate Change Regime'.

¹⁶⁵ Ver Convención Marco de las Naciones Unidas sobre el Cambio Climático (CMNUCC) arts. 4(1)(b), 4(1)(e); 4(3), 4(4), 4(5); Acuerdo de París arts. 7.9; 7.13, 9.1, 9.3.

las obligaciones de adaptación, proporcionando contenido a través de la incorporación e integración de derechos humanos.

Los derechos humanos son reconocidos en el preámbulo del Acuerdo de París, que recuerda a las Partes que los estados "deben, al tomar medidas para abordar el cambio climático, respetar, promover y considerar sus respectivas obligaciones en materia de derechos humanos". El preámbulo no crea ninguna nueva obligación legal, pero es parte del contexto con fines interpretativos y puede ayudar a dar significado a los términos del tratado. Su reconocimiento reafirma los compromisos de los Estados de tomar medidas que incorporen los derechos humanos y sus obligaciones de derechos humanos existentes.¹⁶⁶ También subraya la relevancia de los derechos humanos, lo que requiere la integración sistemática de deberes de derechos humanos.

Como se describe anteriormente, los derechos humanos son generalmente relevantes para la acción y la adaptación climática. Los derechos específicos también son relevantes en ciertas circunstancias. Para los migrantes y aquellos cuyos hogares o tierras son cada vez más difíciles de habitar, los derechos a la vida y a un nivel de vida adecuado son particularmente importantes. Los deberes correspondientes asociados con estos derechos, como se discutió anteriormente, incluyen la necesidad de que los Estados garanticen niveles mínimos esenciales de recursos asociados con cada derecho, para una alimentación, agua, vivienda y salud adecuadas. Cuando se integran, pueden ayudar a guiar y dar forma a las medidas de adaptación del Estado. La acción proactiva y anticipatoria también está guiada por los principios del régimen climático, incluido el principio de precaución, discutido a continuación. Además, como se señaló anteriormente, la comprensión de cuándo se activan ciertos deberes de derechos humanos también está evolucionando y ahora se extiende para abordar amenazas previsibles de derechos humanos. Esto puede llevar a una interpretación de obligaciones que requiere que los Estados tomen acciones adaptativas para garantizar el acceso a recursos esenciales cuando están previsiblemente en riesgo. Para la movilidad humana, esto significa que se deben tomar medidas proactivas y anticipatorias antes de que las personas enfrenten o experimenten daños agudos y se vean obligadas a moverse. Estos incluyen esfuerzos que abordan la vulnerabilidad y permiten que las personas permanezcan en su lugar durante el mayor tiempo posible, a través de cambios en la infraestructura, políticas y provisión de recursos. Cuando estas medidas ya no son suficientes, y los recursos y los derechos no son accesibles, entonces las personas necesitarán moverse. La forma en que se lleva a cabo y se apoya dicho movimiento es fundamental para la experiencia de las personas afectadas.

La movilidad adaptativa es un enfoque proactivo para la movilidad, con base legal en las obligaciones de adaptación y los deberes de derechos humanos. Las medidas para planificar y facilitar dicha movilidad ponen a las personas y sus derechos en el centro de la acción climática, tanto para evitar el daño previsible como para adaptarse adecuadamente a los impactos del cambio climático. Su objetivo es garantizar que las personas puedan moverse de manera segura y con dignidad y con acceso continuo a recursos y derechos. Hacerlo permite que los programas de adaptación estatal se basen en el papel preventivo que pueden desempeñar los derechos humanos, cambiando el enfoque a los riesgos que plantea el cambio climático y la acción

¹⁶⁶ Ver preámbulo del Acuerdo de París. Para una aplicación más detallada de los elementos de interpretación del tratado a las obligaciones de adaptación, consulte Nishimura, 'Adaptation and Anticipatory Action: Integrating Human Rights Duties into the Climate Change Regime' 103–26.

positiva y anticipatoria necesaria para abordar estos riesgos.¹⁶⁷ Esto puede llevar a una variedad de medidas concretas, incluida la planificación de adaptación que integra los derechos humanos y la movilidad humana; medidas para facilitar la movilidad adaptativa y apoyar a los migrantes; planificación e implementación de reubicaciones planificadas basadas en derechos; y la expansión de vías para la migración segura, la libre circulación y la coordinación de la movilidad transfronteriza.¹⁶⁸ La integración de los deberes que emanan de los derechos procesales, incluido el acceso a la información y la participación, también requiere que se proporcione a las personas afectadas información y la oportunidad de participar significativamente en la toma de decisiones.

4.5. Obligaciones de los Estados de cooperación y asistencia

Los Estados están obligados a cooperar y asistir en el contexto del cambio climático. Estas obligaciones proporcionan un elemento colectivo a la acción climática que es esencial para abordar los desafíos creados por los impactos del clima. También son necesarias para comenzar a abordar los impactos desproporcionados y las causas diferenciales del cambio climático. Las obligaciones estatales de apoyo y cooperación surgen del derecho internacional climático y de derechos humanos. Las partes en la CMNUCC, por ejemplo, están obligadas a cooperar en la preparación para la adaptación.¹⁶⁹ También se deben obligaciones de asistencia, pero estas obligaciones están diferenciadas entre los países que reciben asistencia y aquellos con el deber de proporcionar dicho apoyo. La CMNUCC pone la responsabilidad de la acción climática en las 'Partes de países desarrollados' que son alentadas "a tomar la iniciativa en la lucha contra el cambio climático y los efectos adversos del mismo".¹⁷⁰ Las Partes de países desarrollados están obligadas a ayudar a las 'Partes de países en desarrollo' a cubrir los costos de adaptación.¹⁷¹ Dentro de la CMNUCC, dicho apoyo se reconoce como clave para la participación y el éxito de estos países. El Artículo 4(7) declara que "[e]l grado en que las Partes de países en desarrollo implementarán efectivamente sus compromisos bajo la Convención dependerá de la implementación efectiva de sus compromisos bajo la Convención relacionados con los recursos financieros y la transferencia de tecnología...".

El Acuerdo de París reafirma y se basa en la CMNUCC. Mientras que la mitigación ahora recae en todos los Estados en el Acuerdo de París, las disposiciones sobre adaptación y financiamiento destacan que la asistencia aún debe dirigirse a las Partes de países en desarrollo. El Artículo 7.13 requiere que "[s]e proporcione apoyo internacional continuo y mejorado a las Partes de países en desarrollo" para la implementación de sus compromisos de adaptación. Esta disposición deja claro que el apoyo debe ser continuo, lo que se destaca en el Artículo 7.6 y su reconocimiento de la importancia de dicho apoyo y cooperación, especialmente para las Partes de países en desarrollo 'particularmente vulnerables'. Para la financiación, el Artículo 9.1 crea una obligación clara, instruyendo que "las Partes de países desarrollados deben proporcionar recursos financieros para ayudar a las Partes de países en desarrollo" tanto para mitigación como para adaptación. Nuevamente, esto es respaldado por más texto, ya que el artículo 9.3 explica que las Partes de países desarrollados "deberían seguir liderando la movilización de

¹⁶⁷ Para obtener más información sobre la integración de los derechos humanos en las obligaciones climáticas, consulte ACNUDH, 'Estudio sobre los Efectos Graduales' A/HRC/37/CRP.4 párrafos 144-150.

¹⁶⁸ Para obtener más ejemplos, consulte Nishimura, 'Adaptation Obligations and Adaptive Mobility' [2022] Forced Migration Review <<https://www.fmreview.org/climate-crisis/nishimura>>.

¹⁶⁹ Convención Marco de las Naciones Unidas sobre el Cambio Climático (CMNUCC) art 4(1)(e).

¹⁷⁰ Ibid art 3(1).

¹⁷¹ Ibid arts 4(3), 4(4).

financiamiento climático" y que estos esfuerzos deben "representar una progresión más allá de esfuerzos anteriores".

Estas obligaciones de apoyo se ven reforzadas por y son relevantes para el derecho internacional de los derechos humanos, especialmente cuando se entienden sistemáticamente y operan para abordar los mismos problemas. La CADH y el PIDESC obligan a las Partes a realizar progresivamente o desarrollar derechos económicos, culturales y sociales a través de la 'cooperación internacional' (CADH artículo 26) y 'a través de la asistencia y cooperación internacional (PIDESC artículo 2(1)). Como destaca el CESCR, la cooperación desempeña un 'papel esencial' en la realización de los derechos, y es una obligación que recae "particularmente en aquellos Estados que están en posición de ayudar a otros".¹⁷² Por lo tanto, como destaca repetidamente el CESCR, si bien hay un deber compartido de cooperación, recae principalmente en los Estados desarrollados ayudar a los países en desarrollo a satisfacer sus obligaciones fundamentales.¹⁷³ La cooperación se considera consuetudinaria y está vinculada a la buena fe.¹⁷⁴ Los miembros de la ONU también se han comprometido a cooperar en la promoción del "respeto universal y la observancia de los derechos humanos y las libertades fundamentales".¹⁷⁵ Para actividades que puedan causar un daño ambiental transfronterizo significativo, como las que causan el cambio climático, se requiere la cooperación de los Estados para tomar medidas de prevención y mitigación como una cuestión de derechos humanos, incluso para aquellos que podrían verse afectados fuera del territorio de un Estado.¹⁷⁶ Se ha pedido el deber de asistir y cooperar para realizar o cumplir los derechos en la adaptación, con estados ricos obligados a ayudar a los más pobres en la adaptación.¹⁷⁷

Para la movilidad humana, estas obligaciones se traducen en la necesidad de cooperación y asistencia para proporcionar acceso a recursos, así como apoyo para medidas adaptativas que permitan a las personas permanecer o facilitar la migración o reubicación planificada. Dicho apoyo, como mínimo, debe ser financiero. Sin embargo, también podría incluir una amplia gama de medidas, incluida la asistencia para asegurar tierras, facilitar la transferencia de remesas, apoyo técnico o tecnológico y la coordinación de la movilidad transfronteriza o acuerdos de libre movimiento.¹⁷⁸

¹⁷² Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (CESCR), El derecho a una vivienda adecuada (art. 11). Observación general N° 4. E/1991/23, 13 Diciembre 1991, párrafos 13-14.

¹⁷³ Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (CESCR), Observación general No 15 (2002) El derecho al agua (artículos 11 y 12 del Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales) E/C.12/2002/11 párrafo 38; Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (CESCR), Observación general No 14 (2000): El derecho al disfrute del más alto nivel posible de salud (artículo 12 del Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales) E/C.12/2000/4 párrafo 45.

¹⁷⁴ Opinión Consultiva OC-23/17 párrafos 184-185, 210; supra n 154.

¹⁷⁵ Carta de las Naciones Unidas de 1945 (1 UNTS XVI) arts. 55, 56. La Carta explica además que uno de los propósitos de la ONU es "Realizar la cooperación internacional en la solución de problemas internacionales de carácter económico, social, cultural o humanitario, y en el desarrollo y estímulo del respeto a los derechos humanos y a las libertades fundamentales de todos". Ibíd. art. 1(3).

¹⁷⁶ Opinión Consultiva OC-23/17 párrafo 182.

¹⁷⁷ Ver CESCR, 'Climate Change and the International Covenant on Economic, Social and Cultural Rights: Statement of the Committee on Economic, Social and Cultural Rights' (2018) <https://www.ohchr.org/en/NewsEvents/Pages/DisplayNews.aspx?NewsID=23691&LangID=E>; Daniel Bodansky, Jutta Brunnée y Lavanya Rajamani, International Climate Change Law (OUP 2017) 306.

¹⁷⁸ Ver Nishimura, 'Adaptation Obligations and Adaptive Mobility' [2022] Forced Migration Review <<https://www.fmreview.org/climate-crisis/nishimura>>; Tamara Wood, 'The Role of Free Movement of Persons Agreements in Addressing Disaster Displacement: A Study of Africa' (Platform on Disaster Displacement 2019).

4.6. Principios Rectores

La acción climática de los Estados también está guiada por ciertos principios legales, incluyendo los principios operativos del régimen de cambio climático. Estos principios incluyen el principio de precaución, la equidad y las responsabilidades comunes pero diferenciadas y capacidades respectivas.

4.6.1. Principio de precaución

El Artículo 3 de la CMNUCC explica que "las Partes deben tomar medidas precautorias para anticipar, prevenir o minimizar las causas del cambio climático y mitigar sus efectos adversos". El principio de precaución excluye la incertidumbre como razón para no actuar. Se basa en el deber de prevención y es "una parte integral de la obligación general de debida diligencia" para que los Estados tomen medidas para prevenir daños a partir de sus actividades. Como ha señalado la Corte, el principio se ha incorporado a la jurisprudencia nacional y de casos de varios Estados miembros de la OEA. También se ha referido al principio al considerar la necesidad de proteger los derechos a la vida y a la integridad personal en casos donde "indicios plausibles" señalan que una actividad podría resultar en daños graves o irreversibles al medio ambiente, independientemente de la incertidumbre científica. Por lo tanto, los Estados "deben actuar de acuerdo con el principio de precaución".¹⁷⁹ El principio también es invocado por otros organismos de derechos humanos en la interpretación y aplicación de obligaciones en el contexto del cambio climático, en medidas para implementar obligaciones de derechos y como un principio necesario para la integración sistémica.¹⁸⁰

Asimismo, en la interpretación de las obligaciones climáticas, la precaución actúa junto con la integración de derechos humanos relevantes para impulsar la acción antes de que los riesgos previsibles se conviertan en un daño significativo. De esta manera, puede ayudar a concretar estas obligaciones, desempeñando un papel transformador para asegurar mejor que los deberes positivos del derecho de los derechos humanos puedan ser invocados antes para incorporar salvaguardias de derechos humanos en la planificación y acción sobre la movilidad humana.¹⁸¹

4.6.2. 4.6.2 Principios de equidad y responsabilidades comunes pero diferenciadas y capacidades respectivas (CBDR-RC)

El principio de responsabilidades comunes pero diferenciadas y capacidades respectivas (CBDR-RC) también es un principio del régimen climático. Cuando se incorpora en la interpretación de las obligaciones de cooperación y apoyo, fortalece los argumentos a favor de responsabilidades diferenciadas, incluida la asistencia con la adaptación y para financiamiento. El principio ayuda a aclarar quién tiene el deber de asistencia: aquellos países que son responsables de los impactos del cambio climático que han obtenido mayores beneficios y

¹⁷⁹ Opinión Consultiva OC-23/17 párrafos 177-180; véase también ibídem párrafo 177 citando a ITLOS, Responsabilidades y obligaciones de los Estados que patrocinan a personas y entidades con respecto a actividades en la Zona. Opinión Consultiva del 1 de febrero de 2011, párr. 131.

¹⁸⁰ Ver Ver Comité de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, Observación general núm. 36 Artículo 6: derecho a la vida, CCPR/C/GC/36 párrafo 62; 'Solicitud de una Opinión Consultiva Presentada por la Comisión de Pequeños Estados Insulares sobre Cambio Climático y Derecho Internacional: Escrito de Amicus Curiae Presentado al Tribunal Internacional del Derecho del Mar por los Relatores Especiales de la ONU sobre Derechos Humanos y Cambio Climático (Ian Fry), Tóxicos y Derechos Humanos (Marcos Orellana), y Derechos Humanos y el Medio Ambiente (David Boyd)' párrafo 21.

¹⁸¹ Nishimura, 'Adaptation and Anticipatory Action: Integrating Human Rights Duties into the Climate Change Regime' 123–25.

aquellos que tienen la obligación de brindar apoyo. Esto incluye a los países vulnerables que han contribuido menos a las causas del cambio climático pero enfrentan algunos de los riesgos más significativos. Como se discutió anteriormente, aporta un elemento colectivo a la acción, lo que ayuda a desplazar la carga y hace que los esfuerzos para abordar o facilitar las obligaciones de movilidad sean responsabilidad de los Estados más allá del Estado afectado o país de origen. La acción colectiva se alinea con las observaciones del Relator Especial sobre derechos humanos y cambio climático: su informe reciente llamó a que el desplazamiento en el contexto del cambio climático "sea abordado a nivel internacional". Señaló que los países pobres ya albergan a la mayoría de los refugiados y que "un número limitado de países enfrentan una carga injusta e injusta al lidiar con situaciones de personas desplazadas a través de fronteras internacionales por el cambio climático".¹⁸²

4.6.3. Principios de igualdad y no discriminación

La acción para abordar los riesgos para las personas, incluidas aquellas en movimiento, también debe considerar el impacto desproporcionado del cambio climático. Las comunidades vulnerables y las personas que históricamente han contribuido menos a las causas del cambio climático enfrentan algunos de los daños más significativos.¹⁸³ Como se señaló anteriormente, el Acuerdo de París reconoce las necesidades y derechos de personas en situaciones o grupos vulnerables, incluidos los migrantes. El ACNUR también señala que la persecución puede surgir en el contexto del cambio climático para aquellos que ya están marginados o en situación de vulnerabilidad, proporcionando posibles motivos para una solicitud de protección como refugiado.¹⁸⁴

Los organismos y expertos en derechos humanos subrayan además el impacto desproporcionado del cambio climático en personas que se encuentran en situaciones vulnerables debido a su "geografía, pobreza, género, edad, estado indígena o de minoría, origen nacional o social, nacimiento u otro estado y discapacidad".¹⁸⁵ La vulnerabilidad también puede estar vinculada a "formas múltiples e interseccionales de discriminación, desigualdad y dinámicas estructurales y sociales" que pueden dar lugar a dificultades para acceder y disfrutar de los derechos.¹⁸⁶ Estas formas interconectadas e interrelacionadas de marginación y la forma diferencial en que se experimentan los impactos climáticos hacen que los principios de igualdad y no discriminación sean clave para abordar adecuadamente los impactos del cambio climático. Los principios de igualdad y no discriminación, reflejados en la CADH y en otros instrumentos internacionales de derechos humanos, requieren la consideración de las personas en situaciones

¹⁸² Naciones Unidas Asamblea General, Consejo de Derechos Humanos, Ofrecer opciones jurídicas para proteger los derechos humanos de las personas desplazadas a través de fronteras internacionales debido al cambio climático - Informe del Relator Especial sobre la promoción y la protección de los derechos humanos en el contexto del cambio climático, A/HRC/53/34, párr 24.

¹⁸³ Ver IPCC, 'Resumen para responsables de políticas' en Cambio Climático 2023: Informe de Síntesis (2023) 5.

¹⁸⁴ Ver ACNUR, Consideraciones Legales sobre el Cambio Climático párrafo 10.

¹⁸⁵ Ver, por ejemplo, Consejo de Derechos Humanos, 'Derechos Humanos y Cambio Climático' (2017) A/HRC/35/L.32 preámbulo; Consejo de Derechos Humanos, 'Derechos Humanos y Cambio Climático' (2014) A/HRC/26/L.33 preámbulo; ACNUDH, 'Estudio Analítico sobre los Impactos del Cambio Climático en el Derecho a la Salud' (2016) A/HRC/32/23 párrafos 17, 23.

¹⁸⁶ ACNUDH, 'Principios y Orientaciones Prácticas sobre la Protección de los Derechos Humanos de los Migrantes en Situaciones Vulnerables - Informe del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Derechos Humanos' (2018) A/HRC/37/34 párrafo 13.

particularmente vulnerables.¹⁸⁷ Esto implica dar prioridad a grupos vulnerables, incluidos migrantes y personas en riesgo de desplazamiento, en la acción climática.¹⁸⁸ También se debe considerar los derechos culturales y colectivos y el contexto de las comunidades indígenas, incluso para decisiones que afecten a la tierra, abandonar el hogar y en la protección para aquellos desplazados.¹⁸⁹

4.7. ¿Qué obligaciones y principios deben guiar las medidas individuales y coordinadas que los Estados de la región deben adoptar para lidiar con la movilidad humana involuntaria, exacerbada por la emergencia climática?

Se sugiere que¹⁹⁰ **el derecho a no ser desplazado**, que implica el derecho de todas las personas a no ser obligadas arbitrariamente a abandonar sus hogares o lugares de residencia habitual¹⁹¹, es un principio clave para guiar las medidas individuales y coordinadas de los Estados para lidiar con la movilidad humana involuntaria, exacerbada por la emergencia climática (referida aquí, por brevedad, como 'desplazamiento climático'). El derecho a no ser desplazado ha sido reconocido en repetidas ocasiones por la Corte Interamericana de Derechos Humanos como relevante para interpretar el Artículo 22 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos (libertad de movimiento y residencia).¹⁹²

Varios derechos humanos implican protección contra ser obligado o forzado a abandonar el hogar, como el derecho a la libertad de movimiento y residencia, el derecho a la privacidad y no interferencia en el hogar y el derecho a una vivienda adecuada.¹⁹³ El concepto de un derecho general a no ser desplazado se desarrolló como respuesta a la naturaleza fragmentada de las protecciones legales internacionales contra el desplazamiento. Enmarca el desplazamiento como una violación de los derechos humanos (sujeta a limitaciones), para cubrir lagunas de protección. El elemento común clave es la naturaleza coercitiva o involuntaria del movimiento de las personas lejos de sus hogares/residencias.¹⁹⁴ El alcance del derecho a no ser desplazado

¹⁸⁷ CADH art. 1(1), preámbulo del PIDCP, arts. 2, 10; preámbulo del PIDESC, arts. 2.2, 3. Véase también la sección 1.8.1.

¹⁸⁸ Esto incluye la consideración de los derechos colectivos culturales y el contexto.

¹⁸⁹ Ver Opinión Consultiva OC-23/17 párrafo 113; Opinión Consultiva OC-21/14 párrafo 168.

¹⁹⁰ La estructura y el contenido de esta sección de la presentación se basan principalmente en las siguientes publicaciones: Deborah Casalin, 'The role of international (quasi-)judicial mechanisms in ensuring reparation for arbitrary displacement', Tesis Doctoral, Facultad de Derecho de la Universidad de Amberes, 2022, <https://hdl.handle.net/10067/1875990151162165141>; Deborah Casalin, 'Klimaatmigratie en -ontheemding: welke rol voor de internationale mensenrechten? (Migración y desplazamiento climático: ¿qué papel para los derechos humanos internacionales?)', Tijdschrift voor Mensenrechten, Vol. 17, Nr. 3, 2019, 4 – 8, http://www.mensenrechten.be/bestanden/uploads/tijdschriften/TvMR_2019-3-DIGITAAL.pdf.

¹⁹¹ Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas (1998) Informe del Representante del Secretario General, Sr. Francis M. Deng, presentado de conformidad con la resolución 1997/39 de la Comisión (Principios Rectores sobre Desplazamientos Internos), Doc. de la ONU E/CN.4/1998/53/Add.2, Principio 6(1).

¹⁹² Ver, por ejemplo, Corte Interamericana de Derechos Humanos (Corte IDH), Masacres de Ituango v. Colombia, Sentencia, 1 de julio de 2006, Serie C No. 148, párr. 207; Corte IDH, Caso de las Comunidades Afrodescendientes Desplazadas del Cacarica (Operación Génesis) v. Colombia, Sentencia, 20 de noviembre de 2013, Serie C No. 270, párr. 219; Corte IDH, Caso Masacres del Río Negro v. Guatemala, Sentencia, 4 de septiembre de 2012, Serie C No. 250, párr. 172; Caso de las Masacres de El Mozote y Lugares Aledaños v. El Salvador, Sentencia, 25 de octubre de 2012, Serie C No. 252, párr. 186.

¹⁹³ Ver Michèle Morel "The right not to be displaced in international law", Intersentia, Cambridge, 2014; Michèle Morel, Maria Stavropoulou and Jean-François Durieux, "The history and status of the right not to be displaced", *Forced Migration Review*, December 2012.

¹⁹⁴ Maria Stavropoulou, 'The Right Not to Be Displaced' (1994) 9 American University International Law Review 687 – 749; Romola Adeola, 'The right not to be arbitrarily displaced under the United Nations Guiding Principles

es en principio universal y comprensivo, ya que se aplica a todas las personas en todo momento, independientemente de la causa de su desplazamiento o del nivel de participación estatal en su desplazamiento.¹⁹⁵ Implica que el desplazamiento puede presumirse como una violación de derechos, y los responsables tienen la carga de demostrar que el desplazamiento, o su fracaso en prevenirlo o remediar los daños asociados, está legalmente justificado. Como tal, el derecho a no ser desplazado puede fortalecer la protección de los derechos humanos en contextos de desplazamiento que hasta ahora no han sido abordados ampliamente por mecanismos de derechos humanos, por ejemplo, el desplazamiento vinculado a desastres, factores ambientales y/o cambio climático.¹⁹⁶ Por lo tanto, el derecho a no ser desplazado se aplica a, y es apropiado para abordar, el desplazamiento climático.

Esta parte de la presentación describe algunas de las obligaciones de los Estados que el derecho a no ser desplazado implica en el contexto del desplazamiento climático, en términos de prevención (4.7.1); protección de personas desplazadas (4.7.2); y reparación (4.7.3). Esta interpretación se basa en varios marcos e instrumentos internacionales que se refieren específicamente al desplazamiento (tanto interno como transfronterizo) desde una perspectiva de derechos humanos.

4.7.1. Derecho a no ser desplazado y prevención del desplazamiento climático

La prevención del desplazamiento climático se aborda aquí en términos de los deberes de respetar y proteger el derecho a no ser desplazado.

Ni el derecho a no ser desplazado ni los otros derechos humanos subyacentes son absolutos. Sin embargo, el deber de respetar estos derechos significa que los estados deben respetar las condiciones aplicables sobre derogación y/o restricción al interferir con estos derechos, por ejemplo, al tomar decisiones sobre evacuaciones o reubicaciones planificadas.¹⁹⁷ Además, hay salvaguardias más concretas establecidas en los Principios Rectores sobre Desplazamiento Interno, que delinean la necesidad de consulta a las personas afectadas (incluida la exploración de todas las alternativas factibles al desplazamiento), consentimiento informado y participación en la planificación de la reubicación.¹⁹⁸ En relación con la reubicación relacionada con el clima, estas salvaguardias se detallan aún más en los Principios de la Península sobre Desplazamiento Climático Dentro de los Estados, particularmente en los ámbitos de gestión de riesgos; participación y consentimiento; e identificación de tierras habitables.¹⁹⁹

El deber de proteger el derecho a no ser desplazado y los derechos conectados también implicaría que los Estados deben proteger a sus poblaciones del desplazamiento cuando sea posible hacerlo.²⁰⁰ Específicamente en el contexto del cambio climático, los Principios de la Península reafirman que "los Estados deberían, en todas las circunstancias, cumplir plenamente con sus obligaciones en virtud del derecho internacional para prevenir y evitar condiciones que

on Internal Displacement' (2016) 16 African Human Rights Law Journal 83-98; Morel, "The right not to be displaced in international law", Intersentia, Cambridge, 2014.

¹⁹⁵ Morel, "The right not to be displaced in international law", Intersentia, Cambridge, 2014, 283 – 284.

¹⁹⁶ Ver Deborah Casalin, "The Guiding Principles in international human rights courts", *Forced Migration Review*, Vol. GP20, Issue 59, October 2018, <https://www.fmreview.org/GuidingPrinciples20/casalin>.

¹⁹⁷ Ver, por ejemplo, Convención Americana sobre Derechos Humanos, Arts. 27, 29-30.

¹⁹⁸ Principios Rectores sobre los Desplazamientos Internos, Principio 7.

¹⁹⁹ Los Principios de la Península sobre el Desplazamiento Climático dentro de los Estados (Peninsula Principles), Red Hill, Victoria, Australia, 18 de agosto de 2013, Principios 9-11, <http://displacementsolutions.org/wp-content/uploads/2014/12/Peninsula-Principles.pdf>.

²⁰⁰ Principios Rectores sobre los Desplazamientos Internos, Principio 7(1).

puedan llevar al desplazamiento climático".²⁰¹ También elaboran una serie de medidas preventivas, como la provisión de asistencia y protección para la adaptación; adopción de políticas nacionales; y cooperación y asistencia internacional.²⁰² No será posible evitar todo el desplazamiento relacionado con el clima; sin embargo, las expectativas están creciendo en cuanto a que los Estados participen en la reducción del riesgo de desastres, incluidos los riesgos que conducen al desplazamiento. Los Artículos provisionales de la Comisión de Derecho Internacional sobre la Protección de Personas en Caso de Desastres delimitan un deber estatal de reducir el riesgo de desastres mediante medidas apropiadas, incluso a nivel legal.²⁰³ El Marco de Sendai para la Reducción del Riesgo de Desastres también enfatiza la responsabilidad primordial de los Estados de reducir los riesgos de desastres, incluida la cooperación interestatal y particularmente con países en desarrollo. Este instrumento de soft law adopta explícitamente la protección de los derechos humanos como un objetivo de la gestión del riesgo de desastres e incorpora principios como la participación e inclusión, la no discriminación y la igualdad, y el empoderamiento de los titulares de derechos.²⁰⁴ Más específicamente sobre el desplazamiento, el Pacto Mundial para la Migración Segura, Ordenada y Regular también incluye compromisos para reducir factores que contribuyen al desplazamiento a través de la reducción del riesgo de desastres.²⁰⁵

En cuanto a la evacuación, los Principios Rectores sobre Desplazamiento Interno especifican que esto solo debe hacerse si es necesario para la seguridad y la salud de las personas en cuestión. Debe llevarse a cabo respetando su dignidad y seguridad y no debe durar más de lo que requieran las circunstancias. Respecto a la reubicación, esto solo debe realizarse como último recurso, respetando una serie de salvaguardias (incluida la información y participación) y garantizando que se cubran las necesidades básicas de las personas reubicadas durante la reubicación.²⁰⁶ Los Principios y Directrices Básicos sobre Desalojos y Desplazamientos Basados en el Desarrollo también pueden ser relevantes en relación con las condiciones para la reubicación para dar paso a proyectos de adaptación al cambio climático o infraestructura.²⁰⁷ Los Principios de la Península establecen además la expectativa de que los Estados primero dirijan la asistencia para la adaptación hacia mantener a las personas en sus hogares durante el mayor tiempo posible.²⁰⁸

4.7.2. Ley internacional de derechos humanos y protección de migrantes y personas desplazadas por el clima

Esta subsección aborda la protección de derechos humanos de personas desplazadas por el clima que han sido desplazadas internamente y las que han cruzado una frontera internacional.

²⁰¹ Principios de la Península, Principio 5.

²⁰² Principios de la Península, Principios 6-8.

²⁰³ Comisión de Derecho Internacional, Proyecto de Artículos sobre la Protección de las Personas en Caso de Desastres, 2016, Artículo 9.

²⁰⁴ Conferencia Mundial sobre la Reducción del Riesgo de Desastres, Marco de Sendai para la Reducción del Riesgo de Desastres 2015-2030, A/CONF.224/L.2, 7 de abril de 2015, párr. 19(a), (c) – (d).

²⁰⁵ Asamblea General de las Naciones Unidas, Pacto Mundial para una Migración Segura, Ordenada y Regular, A/RES/73/195, 19 de diciembre de 2018, párr. 18(b).

²⁰⁶ Principios Rectores sobre los Desplazamientos Internos, Principio 7(1).

²⁰⁷ Consejo de Derechos Humanos, Principios Básicos y Directrices sobre Desalojos y Desplazamientos Basados en el Desarrollo, Anexo 1 del informe del Relator Especial sobre la vivienda adecuada como componente del derecho a un nivel de vida adecuado, Doc. de la ONU A/HRC/4/18, 5 de febrero de 2007.

²⁰⁸ Principios de la Península, Principio 6.

Para las personas desplazadas internamente por razones relacionadas con el clima, se continúa aplicando la gama completa de protecciones de derechos humanos, y el estado territorial mantiene la responsabilidad principal sobre ellas. En principio, el derecho a la libertad de movimiento y residencia permite a las personas desplazarse dentro de su país de nacionalidad o residencia por cualquier motivo, y les otorga igualdad de derechos que a otros residentes legales. Los Principios Rectores sobre Desplazamiento Interno reiteran estos principios y especifican que las personas desplazadas internamente no deben ser discriminadas debido a su desplazamiento.²⁰⁹ Los Principios Rectores también ofrecen orientación más específica sobre cómo los estados deberían garantizar estos derechos para las personas desplazadas internamente. Por ejemplo, en lo que respecta a los derechos a la libertad y seguridad de la persona, y a la libertad de movimiento y residencia, los Principios Rectores especifican que las personas desplazadas internamente, en principio, no deberían estar obligadas a vivir en campos y deberían poder entrar y salir de estos campos libremente.²¹⁰ Las personas desplazadas internamente tienen el derecho de buscar seguridad en otra parte del país o en el extranjero y no deben ser devueltas ni reasentadas a un área del país donde estén en peligro.²¹¹ Aunque los Principios Rectores son ampliamente aplicables a todas las personas desplazadas internamente, los Principios de la Península reafirman aún más las responsabilidades estatales para proteger y ayudar a las personas desplazadas por el clima, incluyendo temas de vivienda y medios de vida.²¹²

En cuanto a **las personas desplazadas por el clima que cruzan fronteras**, se recuerda que todo el mundo tiene derecho a salir de cualquier país, incluido el propio²¹³, y que los derechos básicos de las personas que cruzan fronteras deben ser respetados, protegidos y cumplidos independientemente de su estatus migratorio.²¹⁴ En cuanto al deber de no devolución, se ha sugerido que esto prohíbe el retorno de una persona desplazada por el clima a una situación donde un desastre representa una amenaza inmediata para su vida o seguridad.²¹⁵ El Comité de Derechos Humanos de la ONU también ha destacado que "sin esfuerzos nacionales e internacionales sólidos", los efectos de inicio lento del cambio climático aún podrían crear una situación que active obligaciones de no devolución.²¹⁶ (Ver Sección 4.2)

Más allá de la cuestión de la no devolución y desde una perspectiva más amplia, el Pacto Global para una Migración Segura, Ordenada y Regular incluye un compromiso de desarrollar soluciones para las personas obligadas a migrar a través de fronteras debido a desastres de inicio lento.²¹⁷ Se han desarrollado una serie de prácticas relevantes de protección en situaciones concretas, incluida la interpretación expansiva de categorías regulares de inmigración o instrumentos regionales para refugiados (como la Declaración de Cartagena), el

²⁰⁹ Principios Rectores sobre los Desplazamientos Internos, Principios 1, 10-23.

²¹⁰ Principios Rectores sobre los Desplazamientos Internos, Principios 12 & 14.

²¹¹ Principios Rectores sobre los Desplazamientos Internos, Principio 15.

²¹² Principios de la Península, Principios 14-15.

²¹³ La Convención Americana sobre Derechos Humanos, Artículo 22(2).

²¹⁴ Elizabeth Ferris, "Governance and climate change-induced mobility: international and regional frameworks", in Dimitra Manou, Andrew Baldwin, Dug Cubie, Anja Mihr & Teresa Thorp (eds), *Climate change, migration and human rights: law and policy perspectives*, London, Routledge, 2017, p. 20.

²¹⁵ Walter Kälin & Hannah Entwistle Chapuisat, "Displacement in the context of disasters and climate change", en Susan C. Breau & Katja L.H. Samuel (eds), *Research Handbook on Disasters and International Law*, Cheltenham, Edward Elgar, 2016, pp. 372 – 373.

²¹⁶ Comité de Derechos Humanos de la ONU, Ioane Teitiota contra Nueva Zelanda, CCPR/C/127/D/2728/2016, 7 de enero de 2020, párr. 9.11.

²¹⁷ Pacto Mundial para una Migración Segura, Ordenada y Regular, párr. 21(h).

uso de estados de protección temporal excepcionales y la aplicación de acuerdos regionales de libre movimiento.²¹⁸ Tales prácticas fueron compiladas por la Iniciativa Nansen en la Agenda para la Protección de Personas Desplazadas a Través de Fronteras en el Contexto de Desastres y Cambio Climático.²¹⁹ Aunque estas prácticas se relacionan principalmente con personas desplazadas por desastres, se ha sugerido que las personas que cruzan fronteras debido a los impactos del cambio climático de inicio lento podrían beneficiarse de acuerdos regionales de libre movimiento o instrumentos sobre los derechos de los trabajadores migrantes.²²⁰ Medidas coordinadas para desarrollar aún más soluciones de protección no solo serían consistentes con el Pacto Global sobre Migración, sino también con el deber de los estados de cumplir la Carta de la ONU y otros instrumentos relevantes de buena fe mediante la cooperación para hacer realidad los derechos humanos.²²¹

4.7.3. Ley internacional de derechos humanos y reparación por violaciones vinculadas al desplazamiento climático

El derecho a no ser desplazado y los otros derechos que abarca también implican el deber de garantizar un remedio por violaciones de estos derechos, incluyendo la reparación.²²² Junto con los Principios Básicos y Directrices sobre el Derecho a un Recurso y Reparación para Víctimas de Violaciones Graves del Derecho Internacional de los Derechos Humanos y Violaciones Graves del Derecho Internacional Humanitario (Principios Van Boven/Bassiouni), la adopción de los Principios de las Naciones Unidas sobre la Restitución de la Vivienda y Propiedad para Refugiados y Personas Desplazadas (Principios Pinheiro) en 2005 consolidó un creciente reconocimiento legal de la importancia de las reparaciones por desplazamientos arbitrarios.

Un reclamo de reparación por una violación del derecho a no ser desplazado puede surgir independientemente del papel del estado, es decir, si el desplazamiento fue causado directamente por el estado, resultó indirectamente de sus políticas o prácticas, o surgió de un fallo en prevenir el desplazamiento o proteger o ayudar a las víctimas, este último especialmente en situaciones de desastre o la realización de proyectos de desarrollo a gran escala.²²³ De hecho, ha habido un reconocimiento creciente de las responsabilidades de los estados en relación con la reducción y respuesta al riesgo de desastres, junto con una mayor atención a la reparación por el daño relacionado con desastres (del cual el desplazamiento es una parte importante), especialmente cuando esto ha surgido por la falta de mitigación del riesgo o a través de procesos de respuesta a desastres en sí mismos.²²⁴ A nivel regional, la Corte Europea de Derechos Humanos ha aplicado los derechos a la vida y a la privacidad del hogar

²¹⁸ Kälin & Entwistle Chapuisat, "Displacement in the context of disasters and climate change", pàgs. 374 – 379.

²¹⁹ The Nansen Initiative, Agenda for the protection of cross-border displaced persons in the context of disasters and climate change - Volume 1, December 2015, https://disasterdisplacement.org/wp-content/uploads/2014/08/EN_Protection_Agenda_Volume_I_low_res.pdf

²²⁰ Elizabeth Ferris, "Governance and climate change-induced mobility: international and regional frameworks", pàgs. 20-23.

²²¹ Carta de las Naciones Unidas, 24 de octubre de 1945, 1 UNTS XVI, Artículo 55; véase Sigrun Skogly, "Global Human Rights Obligations", en Mark Gibney, Gamze Erdem Türkelli, Markus Krajewski y Wouter Vandenhove (eds), The Routledge Handbook on Extraterritorial Human Rights Obligations, Routledge, Abingdon, 2022, 25-39, en la pág. 28.

²²² Morel, "The right not to be displaced in international law", Intersentia, Cambridge, 2014, pàg. 276.

²²³ Morel, "The right not to be displaced in international law", Intersentia, Cambridge, 2014, pàg. 270.

²²⁴ Megan Bradley, "More than Misfortune: Recognizing Natural Disasters as a Concern for Transitional Justice", International Journal of Transitional Justice, 2017, 11, 400–420, at 406 – 412.

en este sentido para encontrar la responsabilidad estatal derivada de medidas inadecuadas de reducción y respuesta al riesgo de desastres en un contexto de desplazamiento por desastre.²²⁵

Además, independientemente de si el estado fue responsable de no prevenir el desplazamiento o de proteger o ayudar a las personas desplazadas, la Corte Interamericana de Derechos Humanos ha encontrado que la particular vulnerabilidad de las personas desplazadas obliga a los estados a tomar medidas positivas para revertir los efectos de su situación.²²⁶ En este sentido, ha encontrado específicamente que el derecho a no ser desplazado implica "la obligación de proporcionar las condiciones necesarias para un retorno decoroso y seguro a su lugar de residencia habitual o su reasentamiento voluntario en otra parte del país. Con este fin, se debe garantizar su plena participación en la planificación y gestión de su retorno o reinserción."²²⁷ La Corte también se ha referido explícitamente a las disposiciones relevantes de los Principios Rectores sobre Desplazamiento Interno en este sentido, que también incluyen el deber de asistir a las personas que regresan o se reubican en la recuperación de sus propiedades y posesiones, o cuando esto no sea posible, ayudarles a obtener compensación u otras formas de reparación.²²⁸

Sin embargo, dada la escala global y masiva del problema, se necesitará un enfoque multilateral para abordar la cuestión de la reparación por el desplazamiento climático.²²⁹ En este sentido, el deber de los estados de cumplir la Carta de la ONU de buena fe mediante la cooperación para hacer realidad los derechos humanos puede interpretarse como un obligación de los estados de trabajar juntos para elaborar y poner en práctica marcos a través de los cuales reparar las pérdidas y daños del clima, incluyendo el desplazamiento en sí mismo y los daños resultantes, de una manera que sea consistente con el derecho internacional.²³⁰

²²⁵ Corte Europea de Derechos Humanos, Budayeva contra Rusia, Sentencia, 20 de marzo de 2008, Aplicación No. 15339/02.

²²⁶ Corte Interamericana de Derechos Humanos, Masacre de Mapiripán contra Colombia, Sentencia, 15 de septiembre de 2005, Serie C No. 134, párr. 179; Corte Interamericana de Derechos Humanos, Masacres de Ituango contra Colombia, párr. 210-212; Corte Interamericana de Derechos Humanos, Operación Génesis contra Colombia, párr. 315.

²²⁷ Corte Interamericana de Derechos Humanos, Operación Génesis contra Colombia, párr. 220.

²²⁸ Corte Interamericana de Derechos Humanos, Caso de las Masacres del Río Negro contra Guatemala, párr. 176; véase Principios Rectores sobre Desplazamientos Internos, Principios 28(1)-(2), 29(2).

²²⁹ Margaretha Wewerinke-Singh, "Remedies for Human Rights Violations Caused by Climate Change", Climate Law, 2019, Vol. 9, No. 3, p. 229 – 243, at 242 – 243.

²³⁰ Carta de las Naciones Unidas, 24 de octubre de 1945, 1 UNTS XVI, Artículo 55; Deborah Casalin y Gamze Erdem Türkelli, "Repairing climate loss and damage and the duty to cooperate in international law", ponencia presentada en la 6^a Conferencia General de la Red de Investigación sobre Derecho y Desarrollo, Universidad Nacional de Derecho de Delhi, India, 19-21 de agosto de 2023 (archivo de los autores). Sobre la importancia de reconocer el desplazamiento climático como parte de la pérdida y daño climático, consulte Loss and Damage Collaboration & Researching Internal Displacement, "Loss and Damage and Displacement: Key Messages for the Road to COP 28", 15 de septiembre de 2023, https://researchinginternaldisplacement.org/short_pieces/loss-and-damage-and-displacement-key-messages-for-the-road-to-cop-28/.

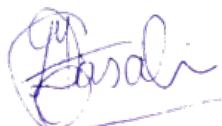
Firmas



Arinç Onat Kılıç



Dr Bridget Lewis



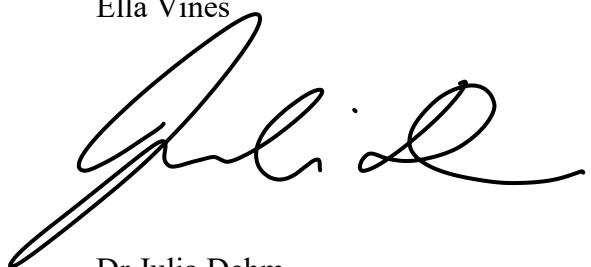
Dr Deborah Casalin



Ella Vines



Dr Gamze Erdem Türkelli



Dr Julia Dehm



Dr Kata Dozsa



Dr Lauren Nishimura



Michael George Marcondes Smith



Dr Rowena Maguire