

**Los pueblos indígenas y sus derechos
constitucionales y convencionales**

© Román Francisco Téllez Navarro

© Jacqueline Blanco Blanco

Ilustraciones por Daniela Martínez Díaz

Universidad Militar Nueva Granada

© Vicerrectoría de Investigaciones

© Editorial Neogranadina

Bogotá, Colombia

editorial.neogranadina@unimilitar.edu.co

ISBN: 978-958-5103-19-1



Román Francisco Téllez Navarro
Jacqueline Blanco Blanco

LOS PUEBLOS INDÍGENAS Y SUS DERECHOS CONSTITUCIONALES Y CONVENCIONALES

Téllez Navarro, Román Francisco

Los pueblos indígenas y sus derechos constitucionales
y convencionales / Román Francisco

Téllez Navarro, Jacqueline Blanco Blanco. -- 1a. ed. -- Bogotá :
Universidad Militar Nueva Granada : Editorial Neogranadina,
2021.

344 páginas

Incluye índice analítico

ISBN 9789585103191

1. Derechos de los indígenas -- Colombia 2. Control de
constitucionalidad 3. Control de convencionalidad I. Blanco
Blanco, Jacqueline II. Título

323.119861 SCDD21

Catalogación en la fuente. Biblioteca Universidad
Militar Nueva Granada. Mayo de 2021

LOS PUEBLOS INDÍGENAS Y SUS DERECHOS CONSTITUCIONALES Y CONVENCIONALES

Román Francisco Téllez Navarro
Jacqueline Blanco Blanco



LOS PUEBLOS INDÍGENAS Y SUS DERECHOS CONSTITUCIONALES Y CONVENCIONALES

Román Francisco Téllez Navarro¹
Jacqueline Blanco Blanco²

Resumen

Por primera vez, en la Constitución de 1991 se reconocieron los derechos que le asisten a los pueblos indígenas, derechos que por muchos años les fueron desconocidos y hasta negados. No obstante, plasmar estos derechos en diferentes artículos de la Constitución no fue suficiente, pues continuaron siendo menoscabados. Fue a partir de diferentes acciones constitucionales e internacionales que se logró la reivindicación y la protección de los derechos de estas comunidades, ante las continuas vulneraciones y agresiones.

1 Magíster en Derecho Procesal Penal de la Universidad Militar Nueva Granada (UMNG), especialista en Derecho Constitucional y abogado de la Universidad Libre de Colombia (Unilibre). Docente de tiempo completo e investigador del programa de Derecho de la UMNG.

Correo electrónico: roman.tellez@unimilitar.edu.co

ORCID: <https://orcid.org/0000-0002-7052-4884>.

2 Doctora en Sociología Jurídica e Instituciones Políticas de la Universidad Externado de Colombia, magíster en Historia de la Universidad Industrial de Santander (UIS), especialista en Filosofía del Derecho y Teoría Jurídica y licenciada en Ciencias Sociales de la Universidad Libre de Colombia (Unilibre). Docente de tiempo completo e investigadora del programa de Derecho de la Universidad Militar Nueva Granada (UMNG).

Correo electrónico: jacqueline.blanco@unimilitar.edu.co

ORCID: 0000-0001-7148-4856.

Desde la propia interpretación de la Constitución y de la aplicación de las sentencias proferidas por la Corte Interamericana de Derechos Humanos (Corte IDH), el libro muestra cómo la Corte Constitucional ha interpretado, dogmatizado y protegido los derechos de los pueblos indígenas. Se identifica en este proceso que no siempre se puede estandarizar la interpretación y la protección de los mismos, por el contrario, es necesario examinar cada caso en particular.

Es por lo anterior que el texto muestra el ejercicio hermenéutico, analítico e interpretativo que realiza la Corte Constitucional frente a las exigencias de la protección de los derechos fundamentales derivados de la autodeterminación de los pueblos ancestrales, miembros de las diferentes comunidades indígenas. En algunos casos, la Corte apoya sus decisiones en las decisiones de la Corte IDH.

Palabras Clave

derecho indígena; interpretación constitucional; control de constitucionalidad; control de convencionalidad

INDIGENOUS PEOPLES AND THEIR CONSTITUTIONAL AND CONVENTIONAL RIGHTS

Román Francisco Téllez Navarro
Jacqueline Blanco Blanco

Abstract

For the first time, the 1991 Constitution recognized the rights of indigenous peoples, rights that for many years were unknown to them and even denied. However, embodying these rights in different articles of the Constitution was not enough, as they continued to be undermined. It was only through international and constitutional actions that the revindication and protection of those communities' rights were achieved, in face of the continuous violations and attacks. From the interpretation of the constitution itself and rulings by the Inter-American Court of Human Rights (IACHR), the book shows how the Constitutional Court has interpreted, dogmatized, and protected the rights of indigenous peoples. In this process we could identify that the interpretation and protection of such rights cannot be standardized, on the contrary, it is necessary to evaluate each case in particular.

It is because of the above that the paper shows the hermeneutical, analytical and interpretive exercise carried out by the Constitutional Court in face of the demands for the protection of fundamental rights derived from the self-determination of ancestral peoples, members of different indigenous communities. In some cases, the Court supports its decisions in the decisions of the IACHR.

Keywords:

indigenous rights; constitutional Rights; constitutionality control; conventionality control

Este libro es producto del proyecto titulado La Corte Constitucional y su Control de Convencionalidad en relación con los Derechos de los Pueblos Indígenas, rubricado INVDER2958, desarrollado al interior de la línea Constitución, Derecho Público y Estado, correspondiente al grupo de Derecho Público del Centro de Investigaciones Jurídicas, Políticas y Sociales de la Facultad de Derecho de la Universidad Militar Nueva Granada. Proyecto financiado por la Vicerrectoría de Investigaciones de la Universidad Militar Nueva Granada – Vigencia 2019.

Agradecimientos

Este libro hace parte de los productos del proyecto de investigación titulado La corte constitucional y su control de convencionalidad en relación con los derechos de los pueblos indígenas.

El desarrollo del proyecto no hubiese sido posible sin el compromiso y dedicación del equipo de investigación, conformado por egresados de la Universidad Militar Nueva Granada (UMNG). Por lo anterior, agradecemos de manera especial a la asistente de investigación Cindy Tatiana Merchán López, por su infinita colaboración y ayuda, así como al Asistente de Investigación Julián Fernando Pérez Villate, por su receptividad y paciencia. Gracias por su valioso apoyo.

Un agradecimiento especial al Dr. Andrés González Serrano, por sus orientaciones y recomendaciones y por su infinita generosidad.

ÍNDICE DE ABREVIATURAS

- ACDI** Agencia Canadiense de Desarrollo Internacional
- ACNUDH** Alto Comisionado para los Derechos Humanos
- ACIN** Asociación de Cabildos Indígenas
- AIC** Asociación Indígena del Cauca
- CRIC** Consejo Regional Indígena del Cauca
- CIDH** Comisión Interamericana de Derechos Humanos
- CADH** Convención Americana sobre Derechos Humanos
- Corpoguajira** Corporación Autónoma Regional de la Guajira
- Corte IDH** Corte Interamericana de Derechos Humanos
- DNP** Departamento Nacional de Planeación
- ETI** Entidades Territoriales Indígenas
- ICBF** Instituto Colombiano de Bienestar Familiar
- ICERD** Convención Internacional sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación Racial

INCODER	Instituto Colombiano de Desarrollo Rural
Minagricultura	Ministerio de Agricultura y Desarrollo Rural
Mincultura	Ministerio de Cultura
Mindefensa	Ministerio de Defensa Nacional
Mininterior	Ministerio del Interior
Minjusticia	Ministerio de Justicia y del Derecho
Minminas	Ministerio de Minas y Energía
Minambiente	Ministerio del Medio Ambiente, Vivienda y Desarrollo Sostenible
ONU	Organización de las Naciones Unidas
FAO	Organización de las Naciones Unidas para la Alimentación y la Agricultura
Unesco	Organización de las Naciones Unidas para la Educación, la Ciencia y la Cultura
OPIAC	Organización de los Pueblos Indígenas de la Amazonía Colombiana
OZIP	Organización Zonal Indígena del Putumayo
OIT	Organización Internacional del Trabajo
OMS	Organización Mundial de la Salud
RAE	Real Academia de la Lengua Española
SGP	Sistema General de Participaciones
SIDH	Sistema Interamericano de Derechos Humanos
UIS	Universidad Industrial de Santander





Contenido

Agradecimientos	13
Introducción	27
Capítulo 1. El control constitucional	35
1.1 Controles constitucionales	37
El control concentrado de constitucionalidad	39
El control abstracto de constitucionalidad	41
El control concreto de constitucionalidad	43
El control difuso de constitucionalidad	45
1.2 Control de convencionalidad	47
Capítulo 2.	57
Interpretación constitucional	57
2.1 Obligación de interpretar constitucionalmente	59
2.2 Materialización de la interpretación constitucional	72
Capítulo 3. Los derechos de los pueblos indígenas en la jurisprudencia de la corte constitucional	83
3.1 Historia del reconocimiento de los derechos de los pueblos indígenas	85
3.2 Derechos de los pueblos indígenas regulados por la Corte Constitucional	99
Fuero indígena, jurisdicción indígena	100
Diversidad étnica y cultural	138
Propiedad colectiva	143
Consulta y participación	155
Sentencias en las que la Corte Constitucional ha reconocido derechos fundamentales individuales, no propios de los derechos indígenas	173

Capítulo 4. Aplicación del control de convencionalidad	197
4.1 Aplicación del control de convencionalidad por parte de la Corte Constitucional en los derechos indígenas	206
Derecho a la integridad étnica y cultural de las comunidades indígenas y su autonomía	206
Consulta previa	222
Jurisdicción indígena	232
Derecho a la propiedad	240
Debido proceso	243
Referencias	251
Índice analítico	273
Sobre autores	279
Anexos	283
Anexo 1. Sentencias en las que la Corte Constitucional se ha pronunciado respecto al fuero indígena y jurisdicción indígena	285
Anexo 2. Sentencias en las que la Corte Constitucional se ha pronunciado respecto a la diversidad étnica y cultural	300
Anexo 3. Sentencias en las que la Corte Constitucional se ha pronunciado respecto a la propiedad colectiva	307
Anexo 4. Sentencias en las que la Corte Constitucional se ha pronunciado respecto al derecho a la consulta previa de los pueblos indígenas	312
Anexo 5. Sentencias en las que la Corte Constitucional se ha pronunciado en términos generales respecto a los pueblos indígenas	331

ÍNDICE DE TABLAS

Tabla 2.1. Tipología de las sentencias en el ámbito constitucional.	77
Tabla 3.1 Criterios de la Corte Constitucional.	124
Tabla 3.2 Características del servicio de salud.	135
Tabla 3.3 Subreglas para garantizar la propiedad colectiva.	153
Tabla 3.4 Diferencias entre la afectación directa y el área.	169
Tabla 3.5 Diferencias entre la consulta previa y el consentimiento previo, libre e informado.	170
Tabla 4.1. Subreglas y criterios relevantes para la definición de la competencia de la jurisdicción especial indígena.	235





Presentación

El presente libro se ocupa del análisis y la interpretación realizados por la Corte Constitucional para el amparo de los derechos de los pueblos indígenas, desde el ámbito nacional a través del control constitucional y desde la interpretación internacional con la aplicación del control de convencionalidad. En el proceso de investigación se revisaron 536 sentencias de la Corte Constitucional, así como 33 de la Corte Interamericana de Derechos Humanos (Corte IDH) y se identificaron los siguientes nichos de derechos: derecho a la integridad, diversidad étnica y cultural y a la autonomía de las comunidades indígenas, fuero y jurisdicción indígena, propiedad colectiva, consulta previa y participación, y debido proceso.