

Antonio Marchesi

# LA PROTEZIONE INTERNAZIONALE DEI DIRITTI UMANI



G. Giappichelli Editore



## *Indice*

	<i>pag.</i>
<i>Premessa</i>	1
 1	
<i>Origini e sviluppo della protezione internazionale dei diritti umani</i>	
1. La nascita del diritto internazionale dei diritti umani	3
2. La Dichiarazione universale	5
3. Diritti umani e norme sul trattamento degli stranieri	9
4. Diritti umani e diritto umanitario dei conflitti armati	11
5. Diritti umani e crimini internazionali	12
6. I due Patti internazionali	16
7. Le tre generazioni dei diritti umani	17
8. Universalità, “specificità nazionali e regionali” e “diverse condizioni storiche, culturali e religiose”	18
9. Sviluppo e articolazione del sistema pattizio di protezione dei diritti umani	21
a) Le convenzioni regionali	21
b) Le convenzioni anti-discriminatorie	23
c) Le convenzioni sui diritti degli appartenenti a categorie vulnerabili	24
d) Le convenzioni relative a violazioni specifiche	25
10. La nascita del movimento internazionale per i diritti umani	26
11. Diritti umani e diritto internazionale generale	27

## 2

### *Caratteristiche e funzionamento del sistema*

1. Premessa	29
-------------	----

	<i>pag.</i>
I. <i>I soggetti</i>	30
1. Diritti umani e dominio riservato degli Stati	30
2. Diritti umani e posizione internazionale dell'individuo	31
3. Diritti umani e ruolo delle organizzazioni non governative	33
4. Diritti umani e responsabilità sociale delle imprese	35
II. <i>Gli obblighi</i>	37
1. I diversi tipi di obbligo internazionale	37
a) L'obbligo generale di rispettare e di garantire il rispetto dei diritti umani. Obblighi precettivi e obblighi programmatici	37
b) Altri criteri distintivi fra obblighi	38
c) Gli obblighi specifici	40
d) Gli obblighi di prevenzione. Il principio di <i>non refoulement</i>	41
e) Gli obblighi di punizione. Crimini internazionali e immunità degli organi statali	43
f) Gli obblighi di riparazione	46
2. Gli stati di emergenza e la sospensione del godimento di alcuni diritti	47
3. L'interpretazione dinamica delle norme internazionali sui diritti umani	49
4. L'ambito di applicazione delle norme internazionali sui diritti umani. La problematica della "esternalizzazione"	50
III. <i>Le garanzie</i>	52
1. Il sistema multilivello di garanzia dei diritti umani	52
2. Le garanzie interne dei diritti internazionalmente riconosciuti	53
a) Le Istituzioni Nazionali per i Diritti Umani e i <i>National Preventive Mechanisms</i>	53
b) Il rapporto fra garanzie interne e garanzie internazionali: il previo esaurimento dei ricorsi interni	54
3. Garanzie pattizie dei diritti umani e responsabilità internazionale	55
4. I diversi tipi di garanzia internazionale dei diritti umani	57

## 3

*Diritti internazionalmente riconosciuti e loro violazioni*

I. <i>Il diritto alla vita e all'integrità personale</i>	62
1. Il diritto alla vita	62
a) Inizio vita	63
b) Fine vita	65

	<i>pag.</i>
2. La tortura e gli altri trattamenti inumani o degradanti	66
a) Il divieto di tortura e di altri trattamenti inumani o degradanti	66
b) La nozione di tortura	67
c) La definizione dell'articolo 1 della Convenzione contro la tortura	68
d) Altre definizioni. L'art. 613 <i>bis</i> del codice penale italiano	70
3. Diritti umani e pena di morte	74
a) I diritti violati	74
b) I limiti internazionali all'uso della pena di morte	77
c) Pena di morte e cooperazione giudiziaria	79
4. Sparizioni forzate ed esecuzioni extragiudiziali. Le "uccisioni mirate"	80
5. Il genocidio e i crimini contro l'umanità	82
 II. <i>La libertà personale</i>	 85
1. La detenzione arbitraria	86
2. La detenzione amministrativa di migranti	88
3. Gli altri diritti delle persone private della libertà personale	88
 III. <i>Le libertà civili</i>	 89
1. La libertà di pensiero, coscienza e religione	89
2. La libertà di opinione e di espressione	91
a) La libertà di informazione	92
b) La libertà di espressione in rete	93
c) Libertà di espressione e negazionismo	94
3. Le libertà di riunione e di associazione	97
a) La libertà di riunione	97
b) La libertà di associazione	99
 IV. <i>Il diritto a un equo processo</i>	 100
1. Accesso alla giustizia e a un rimedio effettivo	101
2. Processi equi e tempestivi e indipendenza dei giudici	102
3. I diritti degli imputati in un processo penale	102
4. Il principio di irretroattività della legge penale	104
 V. <i>Cittadinanza e diritti umani. I diritti politici</i>	 105
1. Il diritto a una cittadinanza	105
2. Cittadinanza e non discriminazione	107
3. I diritti politici	108
 VI. <i>La vita privata e familiare</i>	 110
1. Intercettazioni, sorveglianza e raccolta di dati personali	110

	<i>pag.</i>
2. Rapporti fra persone dello stesso sesso e identità di genere	113
3. Separazioni forzate e ricongiungimento familiare	115
VII. <i>Tenore di vita e bisogni essenziali</i>	117
1. Il diritto al cibo	118
2. Il diritto all'acqua	119
3. Il diritto a un alloggio adeguato	121
4. Il diritto alla salute	123
a) Diritto alla salute sessuale e riproduttiva. Mutilazioni genitali femminili e matrimoni forzati	125
b) Diritti umani e COVID 19	127
VIII. <i>I diritti degli appartenenti a categorie vulnerabili</i>	128
1. I diritti dei rifugiati	129
a) Il diritto di asilo	129
b) La Convenzione di Ginevra sullo <i>status</i> dei rifugiati	130
c) La dimensione europea dell'asilo: brevi cenni	131
d) Le politiche migratorie restrittive	132
2. I diritti dei minori	133
3. I diritti delle persone con disabilità	136

## 4

*Il sistema universale di garanzia dei diritti umani*

1. Il duplice ruolo degli organi delle Nazioni Unite: elaborazione di norme e gestione di meccanismi di controllo	139
I. <i>I controlli politici</i>	141
1. La procedura pubblica e le procedure speciali su paese	141
a) Oggetto della procedura pubblica	142
b) Avvio e svolgimento della procedura pubblica	142
c) Le procedure speciali su paese: relatori speciali ed esperti indipendenti	143
d) Effetti della procedura pubblica e delle procedure speciali su paese	144
2. La procedura confidenziale	146
a) Avvio della procedura confidenziale	147
b) Svolgimento della procedura confidenziale	148
c) Effetti della procedura confidenziale	149
3. I meccanismi a tema	150
a) Caratteristiche generali	150

	<i>pag.</i>
b) Avvio e svolgimento delle attività dei meccanismi a tema	151
c) Effetti delle attività dei meccanismi a tema	152
4. Il Consiglio dei diritti umani	154
5. La presa in carico delle procedure della Commissione da parte del Consiglio	156
a) La revisione delle procedure speciali	157
b) La <i>complaint procedure</i>	159
6. La Revisione periodica universale (UPR)	160
a) Oggetto e svolgimento dell'UPR	160
b) Il documento conclusivo	161
c) Effetti dell'UPR	161
7. Il contributo delle organizzazioni non governative all'avvio e allo svolgimento dei controlli politici	162
8. Riforma e limiti intrinseci dei controlli politici	163
II. <i>I controlli giuridici</i>	165
1. <i>I treaty bodies</i>	165
2. I rapporti periodici degli Stati	168
a) L'obbligo di presentazione	168
b) La procedura di esame	169
c) "Osservazioni e conclusioni" e "commenti generali"	170
d) Effetti e limiti della procedura di esame dei rapporti periodici	172
3. Le comunicazioni statali	174
a) Lo svolgimento della procedura	174
b) Valutazione critica	175
4. Le comunicazioni individuali	175
a) Avvio e svolgimento della procedura	176
b) Conclusione, effetti e limiti della procedura	177
5. La procedura d'inchiesta	180
6. Le visite preventive	181
7. Efficacia e limiti dei controlli giuridici	183

## 5

*I sistemi regionali di garanzia dei diritti umani*

1. Premessa	187
I. <i>Il sistema europeo</i>	188
1. Il sistema di garanzia originario e la sua evoluzione	188
2. Composizione e organizzazione della Corte europea	189

	<i>pag.</i>
3. L'avvio della procedura	190
4. L'esame di ricevibilità dei ricorsi	191
5. L'esame nel merito	193
6. Le sentenze e la loro esecuzione	195
7. I pareri consultivi della Corte europea	197
8. Il Comitato europeo per la prevenzione della tortura	199
9. Il Comitato europeo dei diritti sociali	200
<i>II. Il sistema americano</i>	201
1. Origine e complessità del sistema regionale americano	201
2. Il sistema convenzionale: gli organi	202
3. Il procedimento davanti alla Commissione inter-americana	203
4. Il procedimento davanti alla Corte inter-americana	205
5. La giurisdizione consultiva della Corte inter-americana	206
<i>III. Il sistema africano</i>	207
1. Origine e caratteri del sistema africano	207
2. La Commissione africana	208
3. La Corte Africana	211
<i>IV. Considerazioni conclusive</i>	214
1. Punti di forza e limiti dei sistemi regionali	214

## 6

*Diritti umani e missioni di pace*

1. Protezione dei diritti umani e mantenimento della pace internazionale	217
2. Garanzia dei diritti umani e operazioni di <i>peace-keeping</i>	219
3. L'operazione di <i>peace-building</i> in El Salvador (ONUSAL)	222
4. L'ambiziosa operazione cambogiana (UNTAC)	224
5. La missione di osservatori civili ad Haiti (MICIVIH)	226
6. La <i>verification mission</i> in Guatemala (MINUGUA)	228
7. Ulteriori sviluppi in tema di <i>peace-keeping</i> e diritti umani	230
8. Diritti umani e capitolo VII della Carta delle Nazioni Unite: brevi cenni	231
a) Diritti umani e minacce alla pace	232
b) Diritti umani e sanzioni	232
c) Diritti umani e uso della forza	233
9. La <i>interim administration</i> delle Nazioni Unite in Kosovo (UNMIK)	235
10. Conclusioni	238

	<i>pag.</i>
a) Le finalità delle missioni internazionali	238
b) Il fondamento giuridico	239
c) Le attività e i parametri di riferimento	240

## 7

*Diritti umani e tribunali penali internazionali*

1. Obblighi internazionali di punizione e istituzioni penali internazionali	243
2. L'istituzione dei tribunali <i>ad hoc</i> per la ex Jugoslavia e per il Ruanda	247
3. Le competenze dei tribunali penali internazionali <i>ad hoc</i>	250
4. Il funzionamento dei tribunali penali internazionali <i>ad hoc</i>	251
5. Il ruolo complessivo svolto dai tribunali penali internazionali <i>ad hoc</i>	253
6. La nascita della Corte penale internazionale	254
7. Il carattere complementare della Corte rispetto alle giurisdizioni statali	257
8. Competenza <i>ratione materiae</i> e <i>ratione temporis</i> e meccanismi attributivi della giurisdizione "soggettiva" della Corte	260
9. L'avvio del procedimento	262
10. I rapporti fra la Corte e il Consiglio di sicurezza	263
11. I primi anni di attività della Corte penale internazionale	265
a) La Corte penale internazionale e gli Stati Uniti d'America	266
b) La Corte penale internazionale e l'Italia	268
c) La Corte penale internazionale e gli Stati africani	269
12. Le commissioni per la verità e la riconciliazione	270