

Il volume, nella struttura e nel contenuto, ha carattere autonomo rispetto alle precedenti edizioni delle *Lezioni di tutela internazionale dei diritti umani*, Cacucci editore. I primi capitoli (I-II) sono dedicati alle questioni storiche e teoriche, mentre nei capitoli III-IV si affronta l'esame delle fonti normative universali e regionali sui diritti umani e il capitolo V è rivolto allo studio delle Nazioni Unite, rivolgendo un'attenzione particolare alle funzioni svolte dai vari comitati sui diritti umani istituiti da alcune convenzioni concluse nell'ambito dell'Organizzazione (cap. V). L'analisi dei diritti individuali e collettivi è condotta nei capitoli VI-VIII, mentre il ruolo dello Stato e soprattutto degli attori non statali è analizzato nel cap. IX. Il volume si conclude con l'esame della responsabilità per violazione dei diritti umani (cap. X). Nel volume si è ampiamente tenuto conto delle principali novità in materia di diritti umani, sotto il profilo normativo e giurisprudenziale (internazionale e interno), dedicando un'attenzione particolare alla giurisprudenza italiana, che continua a svolgere un ruolo essenziale in materia di evoluzione dei diritti umani.

Il volume è in prevalenza orientato alle esigenze didattiche, per corsi universitari e post universitari, ma può risultare utile anche per gli studiosi e i professionisti che intendano iniziare lo studio dei diritti umani.

A livello strutturale, il lavoro risente della prossima pubblicazione del volume "parallelo" in inglese (*Introduction to International Human Rights Law*) edito da T.M.C. Asser Press e Springer. Ne è conseguita una più specifica articolazione in capitoli e in diversi sottoparagrafi numerati che rendono più completa e maggiormente comprensibile l'esposizione.

ISBN 979-12-5965-172-3



9 791259 651723

€ 30,00



CACUCCI  EDITORE
BARI

P. Pustorino Tutela internazionale dei diritti umani

Pietro Pustorino

Tutela internazionale dei diritti umani



Pietro Pustorino è professore ordinario di diritto internazionale presso il Dipartimento di Giurisprudenza della Luiss Guido Carli, dove insegna anche tutela internazionale dei diritti umani e organizzazioni internazionali. È autore e curatore di diverse monografie, saggi e articoli su molteplici questioni di diritto internazionale pubblico, molti dei quali riguardanti la protezione internazionale dei diritti umani. È altresì autore di *Introduction to International Human Rights Law*, T.M.C. Asser Press/Springer.

Pietro Pustorino

Tutela internazionale dei diritti umani

CACUCCI  EDITORE
BARI

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

© 2022 Cacucci Editore – Bari

Via Nicolai, 39 – 70122 Bari – Tel. 080/5214220

<http://www.cacuccieditore.it> e-mail: info@cacucci.it

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il consenso dell'autore e dell'editore.

Sommario

Premessa

XIII

CAPITOLO I

Evoluzione storica dei diritti umani: dalla tutela stabilita negli ordinamenti nazionali alla protezione internazionale

1. Il superamento del dominio riservato degli Stati 1
2. Le origini della protezione internazionale dei diritti umani. La protezione dello straniero 2
3. La titolarità “antica” e “moderna” dei diritti degli stranieri 4
4. La protezione diplomatica e i suoi sviluppi 5

CAPITOLO II

Teorie e caratteristiche generali dei diritti umani

1. Diritto naturale 9
2. Consenso 11
3. Teorie positivistiche 12
4. Le caratteristiche generali del regime internazionale dei diritti umani: universalità, indivisibilità e irrinunciabilità 13
 - 4.1 Universalità 15
 - 4.2 Indivisibilità e interdipendenza 18
 - 4.3 Irrinunciabilità 20
5. Universalismo e forme differenziate di relativismo in materia di diritti umani 20
 - 5.1 Relativismo culturale e bilanciamento di diritti 22
6. Diritti umani individuali e collettivi 24

CAPITOLO III

Le fonti normative in tema di tutela internazionale dei diritti umani: norme cogenti, norme consuetudinarie e profili generali delle fonti pattizie

1. <i>Jus cogens</i> e diritto internazionale generale: collegamento e sovrapposizione delle due fonti normative	27
2. Caratteri peculiari delle norme cogenti in materia di diritti umani	28
3. I principi generali di diritto	31
4. Le fonti di diritto pattizio: cenni introduttivi	33
5. Natura particolare degli obblighi stabiliti dai trattati sui diritti umani. Limiti all'applicazione del regime giuridico generale sul diritto dei trattati	33
6. La nozione di giurisdizione nei trattati sui diritti umani e l'applicazione extraterritoriale di tali trattati	37
6.1 Il criterio del controllo territoriale	37
6.2 Il criterio del controllo personale	40
6.3 Applicazione extraterritoriale o indiretta ed espulsione di individui	43
7. Trattati sui diritti umani e loro applicazione interindividuale	44
7.1 <i>Due diligence</i> statale e violenza domestica	45
8. Trattati sui diritti umani e diritto internazionale umanitario	46
9. Deroghe e clausole di restrizione nei trattati sui diritti umani	48
10. Trattati sui diritti umani e diritto interno: rango, diretta applicabilità ed efficacia diretta delle norme convenzionali negli ordinamenti nazionali. Rilevanza della distinzione fra obblighi a realizzazione immediata e obblighi a realizzazione progressiva	51
11. Il <i>soft law</i>	54

CAPITOLO IV

La CEDU e la sua applicazione nell'ordinamento italiano. Gli altri sistemi regionali di controllo

1. Il sistema della CEDU: caratteri generali e organizzazione della Corte europea dei diritti dell'uomo	57
2. I ricorsi alla Corte europea dei diritti dell'uomo e le condizioni di ammissibilità	60

3.	Il controllo della Corte europea dei diritti dell'uomo. Natura e contenuto delle sentenze della Corte di Strasburgo e il ruolo del Comitato dei Ministri	63
3.1	Le misure generali adottate dalla Corte	65
3.2	Le misure individuali adottate dalla Corte	65
3.3	Le sentenze-monito	66
3.4	Il controllo sull'esecuzione delle sentenze	68
4.	Il rango e gli effetti della CEDU nell'ordinamento italiano	69
4.1	Ordinamento italiano, CEDU e diritto dell'UE	74
5.	Gli effetti delle sentenze della Corte europea dei diritti dell'uomo nel sistema giuridico italiano	75
5.1	Le misure generali richieste dalla Corte e i provvedimenti di natura legislativa adottati in Italia	77
5.2	Le misure individuali: la giurisprudenza italiana in materia di revisione dei processi penali	78
5.3	Revisione dei processi penali ed effetti "ultra vires" delle sentenze della Corte di Strasburgo. La questione della revisione del giudicato amministrativo e civile	81
6.	Gli altri sistemi di controllo sul rispetto di alcuni trattati sui diritti umani: la Corte interamericana dei diritti dell'uomo, la Corte africana dei diritti dell'uomo e dei popoli e la nuova Corte africana di giustizia e dei diritti umani	83
6.1	Il sistema americano di tutela dei diritti umani	83
6.2	Il sistema africano di tutela dei diritti umani	84
7.	Segue. Il sistema arabo e quello asiatico di tutela dei diritti umani	87
7.1	Il sistema arabo	87
7.2	Il sistema asiatico	87

CAPITOLO V

Nazioni Unite e diritti umani

1.	Il contributo dell'ONU allo sviluppo della tutela internazionale dei diritti umani	89
2.	Gli organi di controllo sul rispetto delle principali convenzioni ONU in tema di diritti umani	90
2.1	Il Comitato istituito dal Patto ONU sui diritti civili e politici	90
2.2	Il Comitato istituito dal Patto ONU sui diritti economici, sociali e culturali	93
2.3	Il Comitato sull'eliminazione della discriminazione razziale	94

2.4 Il Comitato sull'eliminazione della discriminazione contro le donne	96
2.5 Il Comitato contro la tortura	97
2.6 Il Comitato sulle sparizioni forzate	98
3. Il ruolo dell'Assemblea generale, del Consiglio economico e sociale e dello <i>Human Rights Council</i>	100
3.1 Assemblea generale e Consiglio economico e sociale	100
3.2 <i>Human Rights Council</i>	102
4. Consiglio di sicurezza e azioni a seguito di gravi violazioni dei diritti umani. Le sanzioni verso Stati membri	103
5. Consiglio di sicurezza e sanzioni individuali. Il controllo sulla legittimità delle cd. <i>smart sanctions</i> alla luce del regime sui diritti umani	105
6. Consiglio di sicurezza e Corte penale internazionale	108

CAPITOLO VI

I diritti civili e politici

1. Classificazione dei diritti umani	111
2. Diritto alla vita: contenuto generale e obblighi statali	112
2.1 Diritto alla vita, obblighi negativi e positivi dello Stato	114
2.2 Diritto alla vita e divieto di traffico di organi umani	117
2.3 Applicazione extraterritoriale delle norme internazionali sul diritto alla vita. Rilevanza delle questioni concernenti il cambiamento climatico	117
2.4 Diritto alla vita, tutela del nascituro e aborto	120
2.5 Pena di morte	122
3. Diritto alla vita, procreazione medicalmente assistita e maternità surrogata	125
3.1 Procreazione medicalmente assistita	126
3.2 Maternità surrogata	128
3.3 Donazione di embrioni umani e ricerca scientifica	131
4. Questioni di fine vita: interruzione dell'idratazione e alimentazione artificiali ed eutanasia	132
4.1 Analisi della giurisprudenza italiana	132
4.2 Analisi della giurisprudenza della Corte europea dei diritti dell'uomo	134
5. I diritti collegati al diritto alla vita. Il diritto alla tutela della dignità umana	136

5.1 Il diritto alla salute e il diritto di accesso ai servizi sanitari essenziali	138
5.2 Il diritto all'acqua potabile e il diritto al cibo	138
6. Divieto di genocidio	139
6.1 Genocidio e negazionismo	142
7. Divieto di tortura e di trattamenti inumani o degradanti: ambito di applicazione	144
7.1 Divieto di tortura, stupro e violenza sessuale	147
7.2 Trattamenti inumani o degradanti e condizione dei detenuti	148
7.2 Trattamenti inumani o degradanti e questioni di fine vita	151
8. Interpretazione estensiva del divieto di tortura e di trattamenti inumani o degradanti: la formazione di nuovi diritti	152
8.1 Il diritto alla speranza	152
9. Applicazione extraterritoriale o indiretta del divieto di tortura e principio di <i>non-refoulement</i>	153
10. Divieto di tortura e giurisdizione penale universale. L'introduzione del reato di tortura nell'ordinamento italiano	155
11. Divieto di tortura, immunità dello Stato straniero e dell'individuo-organo	158
11.1 Divieto di tortura, crimini internazionali e immunità giurisdizionale dello Stato straniero	159
11.2 L'incidenza della recente giurisprudenza italiana in tema di immunità dello Stato straniero per crimini internazionali sulla giurisprudenza di altri Paesi	162
11.3 Crimini internazionali, immunità personali e funzionali	163
12. Divieto di schiavitù, di servitù e di lavoro forzato od obbligatorio	165
12.1 Tratta di esseri umani e divieto di schiavitù	167
12.2 "Caporalato", schiavitù e lavoro forzato	169
13. Divieto di discriminazione razziale, di apartheid e di discriminazione in genere	170
14. Diritto alla libertà e sicurezza personali, extraordinary renditions e sparizioni forzate	174
14.1 Sparizioni forzate e diritto alla verità	176
14.2 <i>Extraordinary renditions</i>	178
14.3 Libertà personale e legittimità delle misure di contrasto al Covid-19	179
15. Diritto all'equo processo	180
15.1 Equo processo e accesso alla giustizia	183
15.2 Equo processo e diritti ad esso collegati	184

16. Principio di legalità e di irretroattività della legge penale	187
16.1 Principio di legalità in materia penale e crimini internazionali	190
17. Diritto alla vita privata e familiare	192
17.1 Nozione di vita privata	194
17.2 Nozione di vita familiare	197
17.3 Diritto all'immagine, alla reputazione e all'identità personale	198
17.4 Protezione dei dati personali e diritto all'oblio	200
17.5 Tutela delle coppie dello stesso sesso	203
18. Libertà di pensiero, coscienza e religione	205
18.1 Velo islamico	208
18.2 Crocifisso e cerimonie religiose	209
19. Libertà di opinione e di espressione	210
20. Libertà d'informazione e tutela dei giornalisti	215
20.1 Il pluralismo informativo	219
21. Diritto di accesso a Internet e suo carattere funzionale all'esercizio di altri diritti	220
22. Libertà di riunione e di associazione. Libertà di movimento	223
23. I diritti dei rifugiati	225
23.1 La protezione sussidiaria o temporanea	230
24. Diritto alla cittadinanza	231
24.1 Limiti in tema di revoca della cittadinanza	235
25. Gli altri diritti politici	237

CAPITOLO VII

I diritti economici, sociali e culturali

1. I diritti economici: il diritto di proprietà	239
2. I diritti sociali: i diritti in materia lavorativa	243
3. I diritti culturali: il diritto all'istruzione	247
4. Il diritto ai beni culturali. Il principio del patrimonio culturale dell'umanità	249

CAPITOLO VIII

Autodeterminazione dei popoli, diritto allo sviluppo e protezione dell'ambiente

1. Diritto di autodeterminazione dei popoli	253
2. Diritto allo sviluppo e nozione di sviluppo sostenibile	258

- | | |
|--|-----|
| 3. Il diritto a un ambiente sano | 259 |
| 3.1 Protezione dell'ambiente e cambiamento climatico | 261 |

CAPITOLO IX

Diritti umani, Stati e attori non statali

- | | |
|---|-----|
| 1. Stati e organizzazioni internazionali | 265 |
| 2. Movimenti di liberazione nazionale, movimenti insurrezionali, gruppi armati e organizzazioni terroristiche | 266 |
| 3. Individui | 269 |
| 4. Minoranze e popolazioni indigene | 271 |
| 4.1 Minoranze | 272 |
| 4.2 Popoli indigeni e tribali | 275 |
| 4.3 Popoli indigeni, uso del territorio e tutela dell'ambiente | 279 |
| 5. Imprese multinazionali | 280 |
| 5.1 La giurisprudenza statunitense | 282 |
| 5.2 La giurisprudenza inglese, canadese e olandese | 283 |
| 5.3 Imprese multinazionali e responsabilità dello Stato | 284 |
| 5.4 Imprese multinazionali e responsabilità penale individuale | 285 |
| 6. Organizzazioni non governative | 287 |

CAPITOLO X

Responsabilità per violazione dei diritti umani

- | | |
|---|-----|
| 1. Carattere <i>erga omnes</i> di alcuni obblighi internazionali sui diritti umani ed effetti in materia di responsabilità per violazione dei diritti umani | 289 |
| 2. La responsabilità aggravata in caso di violazione di norme cogenti | 291 |
| 3. Sviluppi in tema di affermazione del diritto individuale alla riparazione in caso di violazione grave dei diritti umani | 293 |
| 4. Il problema delle contromisure individuali o collettive a seguito di violazioni gravi dei diritti umani | 295 |
| 5. Intervento umanitario e responsabilità di proteggere | 297 |

Premessa

Il volume ha carattere autonomo rispetto alle precedenti due edizioni delle *Lezioni di tutela internazionale dei diritti umani*, sempre pubblicate da Nicola Cacucci che ringrazio della sua sincera amicizia e particolare disponibilità. Le Lezioni hanno avuto un buon riscontro a livello accademico e da parte degli “addetti alla materia”, soprattutto avvocati e magistrati. Ciò mi ha indotto a rivedere diversi argomenti trattati nel volume, cercando sempre di tenere conto delle principali novità, sotto il profilo normativo e giurisprudenziale (internazionale e interno, con un’attenzione particolare alla giurisprudenza italiana), in materia di diritti umani. Una maggiore attenzione è anche rivolta al ruolo delle Nazioni Unite e soprattutto alle funzioni svolte dai vari comitati sui diritti umani istituiti da alcune convenzioni concluse nell’ambito dell’Organizzazione.

Pur non essendo più delle semplici “lezioni”, il volume rimane prevalentemente orientato alle esigenze didattiche, per corsi universitari e post universitari, ma può risultare utile anche per gli studiosi e i professionisti che intendano iniziare lo studio dei diritti umani.

La struttura del volume risente della prossima pubblicazione del volume “parallelo” in inglese (*Introduction to International Human Rights Law*) edito da Asser Press e Springer. Ne è conseguita una più specifica articolazione in capitoli e in diversi sottoparagrafi numerati che rendono più completa e maggiormente comprensibile l’esposizione.

Roma, ottobre 2022

Pietro Pustorino