

# INDICE-SOMMARIO

	<i>pag.</i>
<i>Premessa alla seconda edizione</i>	XXIII
<i>Premessa alla prima edizione</i>	XXV
<i>Avvertenza</i>	XXVII
<i>Abbreviazioni</i>	XXIX
<i>Siti online</i>	XXXV
<i>Indice dei casi</i>	XXXVII
<i>Indice di commenti e raccomandazioni dei Treaty-Bodies</i>	LVII

## Capitolo I

### EVOLUZIONE DEI DIRITTI UMANI NELL'ORDINAMENTO INTERNAZIONALE

#### Sezione I

##### *Fondamento e sviluppo storico dei diritti umani internazionali*

1. Nozione e fondamento dei diritti umani	1
2. Precedenti storici	2
2.1. Cenni sullo sviluppo storico dei diritti umani nei sistemi giuridici nazionali	2
2.2. Il ruolo dell'individuo nel diritto internazionale classico	3
2.3. Obbligo di protezione degli stranieri e dei loro beni	3
2.4. Intervento umanitario	4
2.5. Trattati contro la schiavitù e sulla protezione di gruppi religiosi	4
2.6. La nascita del diritto internazionale umanitario	5
2.7. La Società delle Nazioni e il sistema dei mandati	5
2.8. La protezione dei lavoratori	6
2.9. Il sistema di protezione delle minoranze	7
2.10. I limiti dei precedenti storici finora trattati	7
3. La svolta dopo la Seconda Guerra Mondiale: la teoria dei diritti umani si impone a livello internazionale	8

	<i>pag.</i>
4. Scopi generali dei diritti umani	10
4.1. Dignità della persona umana e valori universali	10
4.2. Il problema dell'universalismo dei diritti umani in un mondo multiculturale	10
 Sezione II	
<i>Teoria dei diritti umani e processo di modernizzazione del diritto internazionale</i>	
5. Introduzione	14
6. Il diritto internazionale dei diritti umani come regime <i>self-contained</i> ?	15
7. Influenza della teoria dei diritti umani sulla struttura tradizionale dell'ordinamento internazionale	16
7.1. Ampliamento del contenuto e dell'ambito di applicazione del diritto internazionale	16
7.2. Allargamento dei soggetti del diritto internazionale: il nuovo ruolo dell'individuo	17
7.3. Modifica della natura tipica del diritto internazionale	18
7.3.1. Obblighi <i>erga omnes</i> e valori collettivi	19
7.3.2. <i>Ius cogens</i> e valori fondamentali	20
7.4. Modernizzazione del regime della responsabilità internazionale degli Stati	21
7.4.1. Invocazione della responsabilità per violazione di obblighi <i>erga omnes</i>	21
7.4.2. Responsabilità aggravata per violazione di obblighi derivanti da norme di <i>ius cogens</i>	24
7.4.3. Responsabilità degli Stati verso gli individui e diritto individuale alla riparazione	25
7.5. Rapporto fra diritto internazionale e diritti statali: verso una sempre maggiore armonizzazione e integrazione fra i due diritti	26
7.6. Incidenza del diritto internazionale dei diritti umani sulle fonti e sugli obblighi internazionali (rinvio)	28
8. Impatto dei diritti umani su settori specifici del diritto internazionale	28
8.1. Diritto internazionale umanitario	28
8.2. Diritto internazionale penale	33
8.3. Uso della forza, intervento umanitario e "responsabilità di proteggere"	34
8.4. Altri settori influenzati dalla teoria dei diritti umani	38

## Capitolo II

### DIRITTI UMANI E FONTI INTERNAZIONALI

#### Sezione I

##### *Introduzione: il problema della "specialità" delle fonti sui diritti umani*

1. Il sistema delle fonti del diritto internazionale dei diritti umani	41
2. Elementi di "specialità" in tale sistema? Il ruolo di due principi-guida: universalità dei diritti umani e preminenza dell'individuo	41

pag.

## Sezione II

*Diritto internazionale generale*

3.	Diritto consuetudinario	43
3.1.	Un concetto moderno di consuetudine in materia di diritti umani	43
3.2.	Il ruolo dei trattati sui diritti umani nella formazione della consuetudine	46
4.	Principi generali di diritto riconosciuti dalle nazioni civili <i>in foro domestico</i>	47
5.	Principi generali del diritto internazionale	49
6.	<i>Ius cogens</i>	52
7.	Conclusioni	54

## Sezione III

*Trattati*

8.	Possibili motivi per la “specialità” dei trattati sui diritti umani	55
8.1.	Non reciprocità e obblighi <i>erga omnes partes</i>	55
8.2.	Tesi sul carattere “oggettivo” degli obblighi convenzionali sui diritti umani. Critica	57
8.3.	Tesi sul carattere cogente delle norme sui diritti umani. Critica	59
8.4.	Tesi sulla natura “costituzionale” dei trattati sui diritti umani. Critica	59
8.5.	Individui come destinatari dei trattati sui diritti umani	61
8.6.	Conclusioni provvisorie: impatto dei principi di preminenza dell’individuo e di universalità dei diritti umani	62
9.	Effetti dei due principi sul regime di stabilità e continuità dei trattati	63
9.1.	Riserve	63
9.2.	Successione nei trattati	65
9.3.	Cause di estinzione dei trattati	67
9.3.1.	Grave inadempimento della controparte	67
9.3.2.	Effetti dei conflitti armati	68
9.3.3.	Recesso non previsto dal trattato	69
10.	Effetti dei due principi-guida sul regime di interpretazione dei trattati	70
10.1.	Interpretazione dinamica ed evolutiva	70
10.2.	Nozioni giuridiche “autonome”	71
10.3.	Obblighi positivi e obblighi procedurali	73
10.4.	Teoria degli “effetti orizzontali” dei diritti umani	75
11.	Limiti ai due principi: le prerogative degli Stati	77
11.1.	Sussidiarietà	78
11.1.1.	Previo esaurimento dei ricorsi interni	79
11.1.2.	Diritto ad un ricorso interno effettivo	81
11.2.	Clausole di restrizione dei diritti garantiti	82
11.3.	Clausole di deroga ai diritti garantiti	84
11.4.	Margine di apprezzamento degli Stati	91

## Sezione IV

*Fonti previste da accordi*

12.	Gli atti giuridicamente vincolanti delle organizzazioni internazionali	95
-----	--	----

	<i>pag.</i>
12.1. Le decisioni del Consiglio di Sicurezza delle Nazioni Unite	96
12.2. Gli atti di diritto derivato dell'Unione Europea	98
13. Conclusioni	100
Sezione V	
<i>Soft law</i>	
14. La varietà degli atti di <i>soft law</i>	101
15. Il valore di tali atti	102

### Capitolo III

#### DIRITTI UMANI E OBBLIGHI INTERNAZIONALI

1. Introduzione: importanza di una teoria sugli obblighi internazionali relativi ai diritti umani	105
---	-----

#### Sezione I

##### *Ambito di applicazione personale degli obblighi*

2. Titolari degli obblighi	107
2.1. Stati	107
2.2. Organizzazioni internazionali	108
2.3. Individui	109
2.4. Popoli, minoranze, popoli indigeni ed altri enti non-statali	110
3. Titolari dei diritti	111
3.1. Stati	111
3.2. Individui	112
3.3. Popoli, minoranze, popoli indigeni e altri enti non-statali	114

#### Sezione II

##### *Contenuto e natura degli obblighi. Varie categorie e loro validità*

4. Categorie descrittive e di scarso valore concettuale-sistematico	116
4.1. Obblighi relativi ai diritti di prima, seconda, terza e quarta generazione. Critica	116
4.2. Obblighi precisi e obblighi vaghi. Critica	118
4.3. Obblighi senza costi e obblighi costosi. Critica	120
4.4. Obblighi di rispettare, di proteggere e di realizzare i diritti umani. Critica	120
5. Categorie utili e aventi valore concettuale-sistematico	123
5.1. Obblighi negativi e positivi	124
5.2. Obblighi di risultato e obblighi di <i>due diligence</i>	124
5.3. Obblighi immediati e obblighi "a realizzazione progressiva"	127
5.4. Distinzione fra obblighi giuridici e obiettivi politici non vincolanti	129
6. Conclusioni sul contenuto e la natura degli obblighi relativi ai diritti umani	130

pag.

## Sezione III

*Ambito di applicazione "spaziale" degli obblighi*

7. Premessa	131
8. Le disposizioni dei trattati sul proprio ambito di "giurisdizione"	132
9. Tre forme diverse di "giurisdizione" dello Stato in materia di diritti umani	134
10. Giurisdizione territoriale: obblighi e responsabilità dello Stato per atti compiuti nel proprio territorio	135
10.1. La regola generale fondata sulla sovranità territoriale	135
10.2. Incapacità dello Stato di controllare il proprio territorio	135
10.3. Incapacità dello Stato di controllare violazioni dei diritti umani commesse nel proprio territorio da agenti stranieri	138
11. Giurisdizione extraterritoriale: obblighi e responsabilità dello Stato per atti compiuti in territorio estero	138
11.1. Occupazione o controllo effettivo di un territorio straniero	139
11.2. Atti di agenti statali che operano in territorio estero senza controllo effettivo del medesimo. Il concetto di <i>State agent authority and control</i>	142
11.2.1. Atti di agenti diplomatici e consolari	143
11.2.2. Atti di agenti statali su persone in stato di custodia o detenzione	143
11.2.3. Altri atti extraterritoriali di agenti statali	146
12. Giurisdizione con effetti extraterritoriali: obblighi e responsabilità dello Stato per atti compiuti nel proprio territorio, ma con effetti all'estero	150

## Capitolo IV

## I SISTEMI CONVENZIONALI DI GARANZIA DEI DIRITTI UMANI

1. Introduzione. Trattati, organi e procedure	153
---	-----

## Sezione I

*Il sistema delle Nazioni Unite*

2. La Carta delle Nazioni Unite	154
3. La Dichiarazione Universale dei diritti dell'uomo	155
4. Evoluzione nel tempo dell'azione delle Nazioni Unite: le varie generazioni di diritti umani	156
5. Trattati promossi dalle Nazioni Unite. Organi e procedure di controllo ( <i>Treaty-Bodies e Treaty-Procedures</i> )	157
5.1. Trattati a carattere generale: i Patti internazionali del 1966	157
5.1.1. Il Patto sui diritti civili e politici	158
5.1.2. Il Patto sui diritti economici, sociali e culturali	159
5.2. Trattati a carattere settoriale	160
5.2.1. La Convenzione sul genocidio	161
5.2.2. La Convenzione di Ginevra sui rifugiati	162
5.2.3. La Convenzione contro la discriminazione razziale	162
5.2.4. La Convenzione contro l' <i>apartheid</i>	163

	<i>pag.</i>
5.2.5. La Convenzione contro la discriminazione nei confronti delle donne	164
5.2.6. La Convenzione contro la tortura	165
5.2.7. La Convenzione sui diritti del fanciullo	166
5.2.8. La Convenzione sui diritti dei lavoratori migranti	167
5.2.9. La Convenzione sui diritti delle persone disabili	168
5.2.10. La Convenzione contro le sparizioni forzate	168
5.3. Valutazione conclusiva sui <i>Treaty-Bodies</i> e sull'opportunità di una loro riforma	169
6. Organi e procedure di controllo fondati sulla Carta delle Nazioni Unite ( <i>Charter-Bodies</i> e <i>Charter-Procedures</i> )	172
6.1. Consiglio dei diritti umani	172
6.1.1. <i>Universal Periodic Review</i>	173
6.1.2. Procedure speciali ( <i>Special Procedures</i> )	176
6.1.3. Procedura di ricorsi ( <i>Complaint Procedure</i> )	177
6.1.4. Comitato consultivo ( <i>Advisory Committee</i> )	177
6.2. Alto Commissario per i diritti umani	177
6.3. Altri <i>Charter-Bodies</i> specializzati nei diritti umani	177
6.4. Organi principali delle Nazioni Unite e loro compiti relativi ai diritti umani	178
6.4.1. Assemblea Generale	178
6.4.2. Consiglio Economico e Sociale	179
6.4.3. Segretario Generale	179
6.4.4. Consiglio di Sicurezza	179
6.4.5. Corte internazionale di giustizia	179
7. Istituti Specializzati e conferenze sui diritti umani	181
7.1. Organizzazione internazionale del lavoro	181
7.2. Organizzazione delle Nazioni Unite per l'educazione, la scienza e la cultura	181
7.3. Conferenze sui diritti umani	182
 Sezione II	
<i>Il sistema europeo dei diritti umani</i>	
8. Consiglio d'Europa	183
8.1. La Convenzione europea dei diritti dell'uomo	183
8.1.1. I diritti garantiti	184
8.1.2. Organi e procedure	185
8.2. La Carta sociale europea	188
8.3. Altri trattati sui diritti umani del Consiglio d'Europa	189
8.3.1. La Convenzione europea per la prevenzione della tortura	189
8.3.2. La Carta europea per le lingue regionali e minoritarie	189
8.3.3. La Convenzione quadro europea per la protezione delle minoranze nazionali	189
8.3.4. La Convenzione sui diritti umani e la biomedicina	190
8.4. Il Commissario per i diritti umani del Consiglio d'Europa	190
9. Unione Europea	191
9.1. Il quadro normativo attuale	192
9.2. Le competenze della Corte di giustizia in materia di diritti umani	193
10. Organizzazione per la Sicurezza e la Cooperazione in Europa	194

pag.

## Sezione III

*Altri sistemi regionali sui diritti umani*

11. Il sistema interamericano	196
11.1. La Commissione interamericana	197
11.2. La Corte interamericana	198
12. Il sistema africano	199
12.1. L'Unione Africana	199
12.1.1. La Commissione africana sui diritti dell'uomo e dei popoli	199
12.1.2. La Corte africana sui diritti dell'uomo e dei popoli	200
12.1.3. La Corte africana di giustizia e dei diritti umani	201
12.2. La Comunità Economica degli Stati dell'Africa Occidentale e la sua Corte di giustizia	201
13. Altre iniziative regionali	202

## Capitolo V

## I DIRITTI UMANI "FONDAMENTALI"

1. Introduzione: una classificazione sistematica dei diritti umani	205
--	-----

## Sezione I

*Distinzioni fra categorie di diritti umani*

2. Il problema della gerarchia tra i diritti umani	206
3. Teorie su una gerarchia di importanza tra i diritti umani	208
4. I possibili criteri distintivi per la categoria dei diritti umani "superiori" agli altri	208
4.1. Il criterio dei diritti ritenuti "essenziali" o "preminenti" nei trattati sui diritti umani. Critica	208
4.2. Il criterio dei diritti "assoluti". Critica	209
4.3. Il criterio dei diritti definiti come "inderogabili in stati di emergenza". Critica	209
4.4. I concetti di <i>core rights</i> , <i>core content</i> e <i>core obligations</i> . Critica	211
4.5. Il criterio dei diritti sanciti da norme o principi di <i>ius cogens</i>	213
4.6. Il criterio dei diritti stabiliti dal diritto internazionale generale	215
5. La gerarchia tra i diritti umani e il problema delle antinomie normative	217
5.1. Antinomie fra diritti umani sanciti dallo <i>ius cogens</i> e altri diritti umani. Il criterio della gerarchia giuridica	218
5.2. Antinomie tra diritti umani "fondamentali" e diritti umani regolati solo a livello convenzionale. Il criterio del bilanciamento dei valori	218
6. Conclusioni	220

## Sezione II

*Protezione della vita e dell'integrità fisica della persona*

7. Diritto alla vita	221
7.1. Norme	221
7.2. Contenuto del diritto	222

	<i>pag.</i>
7.2.1. Eccezioni: pena di morte e conflitti armati	222
7.2.2. Ambito di applicazione del diritto: l'inizio e la fine della vita	224
7.3. Obblighi	226
7.3.1. Obblighi negativi	226
7.3.2. Obblighi positivi di prevenzione	229
7.3.2.1. Obbligo di avere un apparato normativo di prevenzione	230
7.3.2.2. Obbligo di avere un apparato amministrativo di prevenzione	231
7.3.2.3. Obbligo di adottare misure concrete di prevenzione	233
7.3.3. Obblighi positivi di repressione	238
7.3.3.1. Obbligo di investigare	238
7.3.3.2. Obbligo di processare e punire	240
7.3.4. Obblighi positivi di riparazione	241
8. Divieto di tortura e di trattamenti o pene inumani o degradanti	243
8.1. Norme	243
8.2. Contenuto del divieto	244
8.2.1. La nozione di tortura	245
8.2.2. Differenze fra tortura e trattamenti o pene inumani o degradanti	247
8.2.3. Ambito di applicazione materiale del divieto: principali abusi proibiti nella prassi	248
8.3. Obblighi	252
8.3.1. Obblighi negativi	252
8.3.2. Obblighi positivi di prevenzione	254
8.3.3. Obblighi positivi di repressione	256
8.3.4. Obblighi positivi di riparazione	257
9. Divieto di crimini internazionali	258
9.1. Genocidio	259
9.1.1. Norme	259
9.1.2. Contenuto del divieto	260
9.1.3. Obblighi	262
9.2. Crimini contro l'umanità	263
9.2.1. Norme	263
9.2.2. Contenuto del divieto	264
9.2.3. Obblighi	266
9.3. Crimini di guerra	266
9.3.1. Norme	266
9.3.2. Contenuto del divieto	267
9.3.3. Obblighi	268
9.4. Crimini contro la pace. Aggressione	269
 Sezione III	
<i>Protezione dei basic needs e dei diritti di sussistenza delle persone</i>	
10. Diritto al cibo	274
10.1. Norme	274
10.2. Contenuto del diritto	277
10.3. Obblighi	278

	<i>pag.</i>
11. Diritto all'acqua	278
11.1. Norme	278
11.2. Contenuto del diritto	280
11.3. Obblighi	281
12. Diritto all'abitazione	281
12.1. Norme	281
12.2. Contenuto del diritto	283
12.3. Obblighi	284
13. Diritto alla salute	285
13.1. Norme	285
13.2. Contenuto del diritto	287
13.3. Obblighi	289
14. Diritto a un ambiente sano (rinvio)	289
 Sezione IV	
<i>Protezione della libertà e sicurezza della persona</i>	
15. Divieto di schiavitù, servitù e lavori forzati	290
15.1. Norme	290
15.2. Contenuto dei divieti	291
15.2.1. Deroghe ed eccezioni al divieto di lavori forzati o obbligatori	293
15.3. Obblighi	294
16. Divieto di arresti o detenzioni arbitrarie	295
16.1. Norme	295
16.2. Contenuto del divieto	296
16.3. Obblighi	298
17. Divieto di sparizioni forzate delle persone	299
17.1. Norme	299
17.2. Contenuto del divieto	300
17.3. Obblighi	300
 Sezione V	
<i>Protezione giudiziaria essenziale della persona</i>	
18. Diritto di accesso alla giustizia	301
18.1. Norme e loro evoluzione storica	301
18.1.1. Una norma consuetudinaria sull'accesso alla giustizia?	303
18.2. Contenuto del diritto	305
18.3. Deroghe e limiti	306
18.3.1. Deroghe in stati di emergenza	306
18.3.2. Restrizioni e limiti. Conflitto fra il diritto di accesso alla giustizia e le immunità internazionali	308
18.4. Obblighi	316
19. Diritto alla riparazione	317
19.1. Norme	317

	<i>pag.</i>
19.2. Contenuto del diritto	319
19.2.1. Restrizioni e limiti. Conflitto fra il diritto alla riparazione e le immunità internazionali (rinvio)	319
19.3. Obblighi	320
20. Diritti basilari degli imputati. Legalità penale e irretroattività dei reati e delle pene	321
20.1. Norme	321
20.2. Contenuto dei diritti	323
20.3. Obblighi	325

#### Sezione VI

##### *Protezione dell'identità essenziale della persona*

21. Il divieto generale di discriminazione	325
21.1. Principi e norme	325
21.1.1. Uguaglianza	326
21.1.2. Non discriminazione	328
21.1.3. Il divieto generale di discriminazione come principio-quadro	329
21.2. Contenuto del divieto	330
21.3. Obblighi	331
22. Il divieto di discriminazione razziale	332
23. Il divieto di discriminazione contro le donne e il diritto consuetudinario	334

#### Sezione VII

##### *Protezione della volontà e identità dei popoli*

24. Diritto dei popoli all'autodeterminazione	337
24.1. Il principio di autodeterminazione. Origine e sviluppo	337
24.2. Diritto di autodeterminazione "esterna"	339
24.2.1. Destinatari del diritto	341
24.2.2. Obblighi	342
24.3. Diritto di autodeterminazione "interna"	342

### Capitolo VI

#### ALTRI DIRITTI UMANI

1. Introduzione	345
-----------------	-----

#### Sezione I

##### *Protezione della sfera privata e familiare*

2. Diritto al rispetto della vita privata	346
2.1. Norme	346
2.2. Contenuto del diritto	347
2.3. Obblighi	349

	<i>pag.</i>
3. Diritto alla vita familiare	350
3.1. Norme	350
3.2. Contenuto del diritto	351
3.3. Obblighi	352
Sezione II	
<i>Protezione delle attività intellettuali e culturali</i>	
4. Libertà di pensiero, di coscienza e di religione	353
4.1. Norme	353
4.2. Contenuto delle libertà	354
4.3. Obblighi	357
5. Libertà di opinione e di espressione	357
5.1. Norme	357
5.2. Contenuto delle libertà	359
5.3. Obblighi	361
6. Diritto all'istruzione	361
6.1. Norme	361
6.2. Contenuto del diritto	363
6.3. Obblighi	364
7. Diritto alla vita culturale	365
7.1. Norme	365
7.2. Contenuto del diritto	366
7.3. Obblighi	367
Sezione III	
<i>Protezione delle attività politiche</i>	
8. Libertà di riunione e di associazione	367
8.1. Norme	367
8.2. Contenuto delle libertà	368
8.3. Obblighi	370
9. Diritto di partecipazione alla vita politica e pubblica. Libere elezioni e accesso a pubblici impieghi	370
9.1. Norme	370
9.2. Contenuto dei diritti	371
9.3. Obblighi	374
Sezione IV	
<i>Protezione delle attività economiche</i>	
10. Diritto al lavoro	375
10.1. Norme	375
10.2. Contenuto del diritto	377
10.3. Obblighi	378

	<i>pag.</i>
11. Diritto di proprietà	379
11.1. Norme	379
11.2. Contenuto del diritto	381
11.3. Obblighi	384
 Sezione V	
<i>Protezione delle libertà di movimento</i>	
12. Libertà di movimento dei cittadini	385
12.1. Norme	385
12.2. Contenuto della libertà	386
12.3. Obblighi	388
13. Diritti di movimento degli stranieri	388
13.1. Ingresso	388
13.2. Soggiorno	391
13.3. Allontanamento	392
14. Diritto di asilo	394
14.1. Norme e contenuto del diritto	395
14.2. Obblighi	399
15. Diritti dei rifugiati	399
15.1. Norme	399
15.2. Contenuto dei diritti	400
15.3. Obblighi	405
16. Diritti di altri migranti internazionalmente protetti	405
16.1. Protezione “sussidiaria”	405
16.2. Protezione “temporanea”	406
16.3. Protezione “speciale”	407
16.4. <i>Internally Displaced Persons</i>	407
 Sezione VI	
<i>Diritti umani collettivi e obiettivi politici della comunità internazionale</i>	
17. Diritti delle minoranze	409
17.1. Norme	410
17.2. Contenuto dei diritti	412
17.3. Obblighi	414
18. Diritti dei popoli indigeni	415
18.1. Norme	415
18.2. Contenuto dei diritti	416
18.3. Obblighi	419
19. Altri diritti umani collettivi?	419
19.1. Diritto allo sviluppo	420
19.2. Diritto alle risorse naturali	421
19.3. Diritto alla pace	422
19.4. Diritto alla democrazia	423

	<i>pag.</i>
19.5. Diritto a un buon governo	425
19.6. Conclusioni	426
20. Diritti umani fra interessi individuali e collettivi	427
20.1. Diritto alla sicurezza umana	427
20.2. Diritto a un ambiente sano	429
 <i>Bibliografia selettiva</i>	 435

