

ESTUDIOS

Representa esta obra un punto de inflexión por cuanto hasta el momento no se ha realizado en España un libro dedicado exclusivamente a la lucha judicial frente al cambio climático a pesar del importante impacto que sobre los derechos humanos supone.

Diferentes voces y matices pulsan aquí reflexiones sobre la época en la que vivimos de transformación radical de nuestros marcos de referencia, donde uno de los ámbitos de reflexión y de acción compartida obligada en la comunidad internacional se centra en la emergencia climática. ¿Cómo debemos actuar desde la dimensión de la gobernanza para transformar el actual modelo en otro sostenible, justo y equitativo? Con una mirada coral transversal y pluridisciplinar se aborda la problemática del cambio climático a través de un hilo conductor guiado por los casos prácticos y el análisis jurisprudencial más reciente tanto en Europa como en Latinoamérica.

Esta obra completa el catálogo de Thomson-Reuters Aranzadi.

El precio de esta obra incluye la publicación en formato DÚO sin coste adicional (papel + libro electrónico).

LA LUCHA EN CLAVE JUDICIAL FRENTE
AL CAMBIO CLIMÁTICO

ESTUDIOS

LA LUCHA EN CLAVE JUDICIAL FRENTE AL CAMBIO CLIMÁTICO

FRANCISCO JAVIER ZAMORA CABOT
LORENA SALES PALLARÉS
MARÍA CHIARA MARULLO
DIRECTORES

PRÓLOGO DE JUAN JOSÉ ÁLVAREZ RUBIO

INCLUYE LIBRO ELECTRÓNICO
THOMSON REUTERS PROVIEW™

ACCEDE A LA VERSIÓN EBOOK
SIGUIENDO LAS INDICACIONES
DEL INTERIOR DEL LIBRO.



CÓDIGO DE USO EXCLUSIVO POR LA EDITORIAL

C.M.: 73652

ISBN: 978-84-1345-870-0



9 788413 458700

THOMSON REUTERS
ARANZADI

**UNIVERSITAT
JAUME I**
Facultad de Ciencias Jurídicas
y Económicas · FCJE

 **GENERALITAT
VALENCIANA**
Conselleria d'Innovació,
Universitats, Ciència
i Societat Digital

REDH-EXATA

RED IBEROAMERICANA DE EMPRESAS Y DERECHOS
HUMANOS: INCIDENCIA ESPECIAL EN EL EXTRACTIVISMO
Y LOS ACAPARAMIENTOS DE TIERRA Y AGUA

THOMSON REUTERS
ARANZADI

FRANCISCO JAVIER ZAMORA CABOT

LORENA SALES PALLARÉS

MARÍA CHIARA MARULLO

Directores

LA LUCHA EN CLAVE JUDICIAL FRENTE AL CAMBIO CLIMÁTICO



Facultad de Ciencias Jurídicas
y Económicas · FCJE

REDH-EXATA

RED IBEROAMERICANA DE EMPRESAS Y DERECHOS
HUMANOS: INCIDENCIA ESPECIAL EN EL EXTRACTIVISMO
Y LOS ACAPARAMIENTOS DE TIERRA Y AGUA



**GENERALITAT
VALENCIANA**

Conselleria d'Innovació,
Universitats, Ciència
i Societat Digital

THOMSON REUTERS

ARANZADI



THOMSON REUTERS PROVIEW™ eBOOKS
Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2021 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Francisco Javier Zamora Cabot, Lorena Sales Pallarés y María Chiara Marullo (Drs.)]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, S.A.U.
Camino de Galar, 15
31190 Cizur Menor (Navarra)
ISBN: 978-84-1345-868-7
DL NA 2040-2021
Printed in Spain. Impreso en España
Fotocomposición: Editorial Aranzadi, S.A.U.
Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL
Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11
31013 – Pamplona

Índice General

Página

PRÓLOGO	19
---------------	----

CASOS AMBIENTALES, DAÑOS CLIMÁTICOS Y RESPONSABILIDAD CORPORATIVA	27
--	-----------

CARMEN MÁRQUEZ CARRASCO

I. Introducción	27
II. Contextualizando los daños climáticos y la responsabilidad corporativa	28
III. Identificando las estrategias frente a la responsabilidad corporativa por daños climáticos	31
1. Estrategias no vinculantes	31
2. Estrategias vinculantes: la litigación climática	34
3. La Corte Penal Internacional como opción: (ausencia de) responsabilidad penal internacional corporativa y propuesta de crimen de ecocidio	40
IV. Reflexiones finales	43

EXPLORANDO EL LITIGIO CLIMÁTICO INTERESTATAL ANTE LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA. PEQUEÑO MAPA DE OBSTÁCULOS Y ALGUNAS PISTAS PARA TRATAR DE SUPERARLOS	45
--	-----------

ANTONI PIGRAU SOLÉ

I. Introducción	46
II. Sobre la aplicabilidad de las normas generales de la responsabilidad ambiental al cambio climático	47

	<i>Página</i>
1. <i>Las normas generales sobre la responsabilidad internacional del estado por hecho ilícito</i>	47
2. <i>Responsabilidad internacional del Estado y cambio climático: dificultades específicas</i>	49
III. Sobre las obligaciones vulneradas en relación con el cambio climático	50
1. <i>De la obligación de reducción de emisiones a la obligación de proteger la atmósfera</i>	51
2. <i>La obligación de no causar daños al medio ambiente fuera de la jurisdicción nacional y la obligación de prevención</i>	53
3. <i>La obligación del Estado de proteger los derechos humanos</i>	56
IV. Ciencia, causalidad y atribución al Estado	59
V. La reparación a la atmósfera y al (a los) Estado(s) lesionado(s)	62
VI. Algunos obstáculos procesales con los que es posible tropezar	63
VII. Siempre nos quedará la Opinión Consultiva...	66
VIII. Epílogo: es preciso actuar	68
 UNA MIRADA HACIA LOS DESARROLLOS NORMATIVOS Y JURISPRUDENCIALES EN MATERIA DE DEBIDA DILIGENCIA EMPRESARIAL Y CAMBIO CLIMÁTICO	71
CLAIRE BRIGHT	
IRENE PIETROPAOLI	
LAURA ÍÑIGO ÁLVAREZ	
I. Introducción	71
II. Desarrollos normativos en materia de debida diligencia y cambio climático	74
1. <i>El concepto de debida diligencia</i>	75
2. <i>La relevancia del concepto de debida diligencia en la lucha contra el cambio climático</i>	77
3. <i>Panorama normativo sobre debida diligencia y cambio climático</i>	80
III. Desarrollos jurisprudenciales	82

	<i>Página</i>
1. <i>Procedimientos judiciales</i>	83
2. <i>Procedimientos extrajudiciales: las instancias en los puntos nacionales de contacto de la OCDE</i>	87
IV. Consideraciones finales	89
 LA UNIÓN EUROPEA Y LA DILIGENCIA DEBIDA: CONTEXTO, PROPUESTAS Y RAZONES PARA EL PASO DEL SOFT AL HARD LAW	93
ADORACIÓN GUAMÁN	
I. Introducción	93
II. Desarrollos normativos en materia de debida diligencia en el ámbito estatal: especial referencia a la Ley francesa de 2017	98
III. La diligencia debida en el ámbito de la Unión Europea: la construcción progresiva del <i>hard law</i> en la materia	101
IV. La propuesta de Directiva sobre diligencia debida aprobada por el Parlamento Europeo	105
1. <i>Objetivo y finalidad de la norma</i>	106
2. <i>Ámbito de aplicación</i>	107
3. <i>El mecanismo de diligencia debida</i>	107
4. <i>El mecanismo de reclamación y las soluciones extrajudiciales</i>	109
5. <i>El papel del Estado: supervisar, sancionar y asegurar la responsabilidad civil de las empresas</i>	110
V. Consideraciones finales	112

 LOS SUPUESTOS DE CONTAMINACIÓN TRANSFRONTERIZA A LA LUZ DE LOS REGLAMENTOS BRUSELAS I BIS Y ROMA II ¿ES NECESARIO ACOMETER REFORMAS DE LOS INSTRUMENTOS EUROPEOS?	115
--	-----

JOSÉ LUIS IRIARTE ÁNGEL

I. Presupuestos y condicionantes de los Reglamentos	115
II. Competencia judicial internacional: las soluciones del Reglamento Bruselas I Bis	119

Página

1. Introducción	119
2. El foro del domicilio del demandado	120
3. El foro del lugar del hecho dañoso	123
III. Ley aplicable: la solución del Reglamento Roma II	127
1. Introducción y precisiones previas	127
2. La alternativa entre la ley del país donde se produce el daño y la ley del país en el que se produjo el hecho generador del daño	128
IV. Conclusiones	130

LA CONFORMACIÓN DE LA CLÁUSULA UMBRAL EN EL DELITO DE ECOCIDIO

ADÁN NIETO MARTÍN

I. El genocidio y el Derecho penal internacional "post-Nüremberg"	131
II. La interpretación de la cláusula umbral	138
III. La importancia de la cláusula umbral en la construcción del delito de ecocidio	143
IV. Conclusiones: una evaluación de las distintas propuestas de tipificación del delito de ecocidio	149

EL CRIMEN INTERNACIONAL DEL ECOCIDIO: RESPUESTA NORMATIVA AL PROBLEMA GLOBAL DEL CAMBIO CLIMÁTICO

LIBIA ARENAL LORA

I. Introducción	151
II. La protección del medio ambiente a través del Derecho internacional penal. Los trabajos de la Comisión de Derecho Internacional	154
III. La tipificación del ecocidio como un crimen internacional. Aportaciones doctrinales, limitaciones técnicas y propuesta de definición	157

Página

IV. La aplicación del crimen internacional de ecocidio en la lucha contra el cambio climático	162
V. Conclusiones	164

THE INCORPORATION OF THE HUMAN RIGHTS APPROACH IN THE FIGHT AGAINST CLIMATE CHANGE: REMARKS IN THE LIGHT OF THE UN PRACTICE

MARCO FASCIGLIONE

I. Introduction	167
II. The incorporation of the human rights dimension in the international legal framework on climate change: an incomplete path	168
III. The progressive relevance of climate change into UN human rights instruments	173
1. The climate change before human rights charter-based bodies	173
2. The climate change before human rights treaty-based bodies	177
IV. Concluding remarks	181

LITIGACIÓN CLIMÁTICA, DERECHOS HUMANOS Y RESPONSABILIDAD EMPRESARIAL: PRECEDENTES Y TENDENCIAS

DANIEL IGLESIAS MÁRQUEZ

I. Introducción	185
II. El cambio climático: una cuestión de empresas y derechos humanos	187
III. La litigación climática basada en derechos humanos: Estados	192
IV. La litigación climática basada en derechos humanos: Empresas	195
1. Carbon Majors Inquiry	197
2. Milieudefensie et al. v. Royal Dutch Shell plc	200
3. Notre Affaire à Tous y Otros v. Total	204

	<i>Página</i>
V. La dimensión climática de la responsabilidad empresarial de respetar los derechos humanos	207
VI. Conclusiones	210
LOS LITIGIOS CLIMÁTICOS COMO LABORATORIO DE COMPARACIÓN CONSTITUCIONAL	213
MICHELE CARDUCCI	
I. Introducción	213
II. Los “momentos” fundacionales del litigio climático	216
III. El carácter “único y especial” del riesgo climático	218
IV. El litigio climático como reacción al “fracaso de la política”	221
V. ¿Qué racionalidad en los efectos de la “cosa juzgada climática”?	223
VI. La “Equity” como precedente judicial	225
VII. Conclusión: el litigio climático como solución “amortiguadora”	227
LA ACCIÓN CLIMÁTICA COLECTIVA EN LA UNIÓN EUROPEA: EL ANÁLISIS DEL CASO “PEOPLES CLIMATE”	229
SUSANA BORRÀS	
I. Introducción: la primera demanda climática colectiva en la Unión Europea	229
II. Contexto de la demanda: la ambición climática de la UE en tela de juicio	231
III. El objeto y los fundamentos de la acción climática colectiva	233
IV. La argumentación y la Decisión del Tribunal General de la UE	236
V. El <i>locus standi</i> y el test de “ <i>plaumann</i> ” como restricciones a la protección de los derechos	239
VI. Recurso de casación ante el TJUE: otra oportunidad perdida	241

	<i>Página</i>
VII. Aarhus vs. Plaumann: las limitaciones en el acceso a la justicia en asuntos ambientales en la UE	242
VIII. Conclusiones	248
MILIEUDEFENSIE V. SHELL: EL EFECTO HORIZONTAL DE LOS DERECHOS HUMANOS Y LAS OBLIGACIONES MEDIOAMBIENTALES DE LAS EMPRESAS	249
NICOLÁS ZAMBRANA-TÉVAR	
I. Las partes y su legitimación	249
II. Ley aplicable	251
III. La aplicación del derecho internacional de los derechos humanos	252
IV. El concreto nivel de reducción de emisiones	255
V. Argumentos de la defensa	257
VI. Comentario y conclusiones	258
EL RÉGIMEN PARA EL COMERCIO DE DERECHOS DE EMISIÓN DE GASES DE EFECTO INVERNADERO CONFORME A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA, DE 3 DE DICIEMBRE DE 2020, ASUNTO C-320/19	265
ALFONSO ORTEGA GIMÉNEZ	
I. Planteamiento	265
II. Antecedentes de hecho y cuestión prejudicial	267
III. El comercio de derechos de emisión de gases de efecto invernadero	269
1. El régimen de comercio de derechos de emisión de la UE	270
2. Directiva 2003/87 por la que se establece un régimen para el comercio de derechos de emisión de gases de efecto invernadero en la UE	272
IV. Conclusiones	274

	<i>Página</i>
LA PROBLEMÁTICA DEL CASO DIESELGATE A LA LUZ DEL DERECHO CIVIL ESPAÑOL Y EL DERECHO NORTEAMERICANO	277
AGUSTÍN VIGURI PEREA	
I. El caso <i>dieselgate</i> en el marco legal del derecho norteamericano	277
II. El caso <i>diselgate</i> desde la perspectiva del Tribunal Supremo español	284
LOS LITIGIOS CLIMÁTICOS: ¿UNA OPORTUNIDAD PARA LA UE CON IMPACTO GLOBAL?	291
SARA ORTIZ-ARCE VIZCARRO	
I. Introducción	291
II. Los litigios climáticos	294
1. La vía judicial para la prevención, corrección, protección o reparación a las víctimas, a través de determinadas jurisdicciones más favorables	296
2. Especial consideración al ámbito de la Unión Europea	299
2.1. El asunto Urgenda v. Países Bajos	299
2.2. El asunto Lliuya v. RWE AG ("asunto Huaraz")	301
2.3. La importancia de otra regulación europea	304
III. Otras vías en el escenario del comercio internacional	306
IV. Reflexiones finales	309
URGENDA: UN PRECEDENTE MUNDIAL EN EL LITIGIO CLIMÁTICO	311
LUDOVICA CHIUSSI CURZI	
ATTILA M. TANZI	
I. Introducción	311
II. El caso <i>Urgenda</i> frente de los jueces holandeses	313
III. La mitigación del cambio climático como obligación de derechos humanos	316
IV. El <i>locus standi</i>	320

	<i>Página</i>
V. El papel de los jueces nacionales y la separación de los poderes	322
VI. Conclusión	324
IL GIUDIZIO UNIVERSALE	327
LUCA SALTALAMACCHIA	
MARTA SOSA NAVARRO	
I. Introduzione	327
II. I fondamenti del giudizio universale	329
1. La necessità di ridurre i gas climalteranti e l'emergenza climatica	329
2. La specifica vulnerabilità dell'Italia	333
3. L'obbligazione climatica	334
4. La relazione tra cambiamento climatico e diritti umani	337
5. La consapevolezza dello stato italiano dell'emergenza climatica	342
6. La responsabilità dello Stato italiano	343
III. La <i>two-head strategy</i> : i contenziosi climatici contro i carbon major	344
IV. Considerazioni finali	347
THE ROLE OF ENVIRONMENTAL AND HUMAN RIGHTS LAW IN WTO DISPUTE SETTLEMENT: HARMONIOUS INTERPRETATION AND CONFLICT OF NORMS	349
MARIONA CARDONA VALLÈS	
I. Introduction	349
II. Human rights and the environment within WTO law	350
III. Systemic integration and conflict of norms	353
1. Systemic integration: harmonious interpretation	354
2. Conflict of norms: disapplying WTO law?	356
IV. Concluding remarks	358

	<i>Página</i>
LA INNOVACIÓN EN LA LUCHA CONTRA EL CAMBIO CLIMÁTICO: SU CONTROL JUDICIAL A TRAVÉS DEL ACCESO A LA JUSTICIA ADMINISTRATIVA	359
MARÍA LIDÓN LARA ORTIZ	
I. Introducción	359
II. Efectos de la declaración de emergencia climática en las políticas de innovación	361
III. El control judicial de la gestión pública de ayudas para la innovación en la lucha contra el cambio climático	362
1. La participación pública como elemento precursor de acciones contencioso administrativas	363
2. Las acciones contencioso administrativas medioambientales	364
IV. Conclusiones	368
 SEMEJANZAS APARENTES, DIFERENCIAS SUSTANCIALES. ANÁLISIS COMPARATIVO DE LAS SENTENCIAS DE LOS TRIBUNALES SUPREMOS DE HOLANDA, COLOMBIA E IRLANDA EN LA RECIENTE OLA DE LITIGACIÓN CLIMÁTICA	369
PAU DE VÍLCHEZ MORAGUES	
I. Introducción	369
II. Diferencias respecto al objeto del litigio	371
III. Diferencias respecto de la legitimación activa	372
IV. La relevancia de los derechos humanos respecto al cambio climático	375
V. El margen de discreción de los gobiernos	378
VI. Conclusión	379
 EL LITIGIO CLIMÁTICO EN ESPAÑA: EL "JUICIO POR EL CLIMA"	381
JAIME DORESTE HERNÁNDEZ	
I. ¿De qué hablamos cuando hablamos de litigios climáticos?	381

II. La proliferación de litigios climáticos; la ciudadanía exige responsabilidad a gobiernos y empresas ante los Tribunales de Justicia	383
III. El litigio climático en España	385
1. La ausencia de litigación climática strictu sensu	385
2. El Juicio por el Clima	388
3. El Juicio por el Clima. Vol. II	394
IV. Un juicio por el futuro del planeta	395

Thomson Reuters ProView. Guía de uso