

ÍNDICE

Estatuto jurídico de los pueblos originarios

Autor: Rodrigo Silva Montes

Ediciones Jurídicas de Santiago /2021

www.librotecnia.cl

Prólogo	9
Introducción	13
I. LEGISLACIÓN NACIONAL	15
1. Principios generales	15
1.1. De los indígenas, sus culturas y sus comunidades	15
1.2. Reconocimiento de principales etnias indígenas	16
1.3. Compromisos para con los pueblos originarios	16
2. De la calidad de indígena	16
2.1. Concepto	16
2.2. De su acreditación	19
2.3. De la posesión notoria del estado civil y sus efectos	20
2.4. De los censos de población	21
3. De las Culturas Indígenas	21
3.1. Manifestaciones culturales	21
3.2. Sanción por discriminación	22
A. Concepto	22
B. De la pena	23
4. De la Comunidad Indígena	23
4.1. Concepto	23
4.2. Constitución de las Comunidades Indígenas	23
A. Asamblea	23
B. Depósito del acta, inscripción y comunicación a la I. Municipalidad	24

4.3.	Personalidad jurídica de la Comunidad. Certificado	25
4.4.	Rechazo del registro	25
5.	Del reconocimiento, protección y desarrollo de las tierras indígenas ..	26
5.1.	De las Tierras Indígenas	26
A.	Concepto	26
B.	Protección legal de las tierras	27
C.	Registro Público de Tierras Indígenas	27
D.	División de tierras indígenas	28
E.	Sucesión de las tierras indígenas	31
F.	Actividades en sitios sagrados o ceremoniales	31
a.	Concepto	31
b.	Procedimiento	31
c.	Acción de reclamación	31
5.2.	Del Fondo para Tierras y Aguas Indígenas	32
A.	Concepto	32
B.	Objetivos	32
C.	Financiamiento	33
5.3.	Prohibición de enajenar	34
6.	Del Desarrollo Indígena	34
6.1.	Del Fondo de Desarrollo Indígena	34
A.	Concepto	34
B.	Objetivos	35
C.	Financiamiento	35
D.	Facultad para celebrar convenios	36
E.	Informes	36
6.2.	De las Áreas de Desarrollo Indígena	37
A.	Concepto	37
B.	Requisitos de formación	37
C.	Criterios para su formación	37
D.	Planes, proyectos, trabajos y obras	38
7.	De la Cultura y Educación Indígena	39
7.1.	Del Reconocimiento, Respeto y Protección de las Culturas Indígenas	39
7.1.1.	De las culturas e idiomas indígenas	39
7.1.2.	Informe previo de la CONADI	40
7.1.3.	Archivo General de Asuntos Indígenas	40
7.1.4.	Institutos de Cultura Indígena	41
7.2.	De la Educación Indígena	41

8. Sobre la Participación	41
8.1. De la Participación Indígena	41
8.2. De las Asociaciones Indígenas	42
A. Concepto	42
B. Personalidad Jurídica	42
C. De su objetivo	43
9. De la Corporación Nacional de Desarrollo Indígena	43
9.1. De su Naturaleza, Objetivos y Domicilio	43
A. Características de la CONADI	43
B. Domicilio	44
C. De las Subdirecciones Nacionales	44
D. Objeto de la CONADI	44
E. Funciones de la CONADI	45
F. Realización de Planes y Proyectos	46
G. Recepción de bienes	46
9.2. De la Organización	47
9.2.1. Del Consejo Nacional	47
A. De su integración	47
B. De sus funciones y atribuciones	48
C. <i>Quorums</i> para sesionar	48
D. De las sesiones y de las dietas	48
9.2.2. Del Director Nacional	49
9.3. De las Subdirecciones Nacionales, de las Direcciones Regionales y de las Oficinas de Asuntos Indígenas	50
A. De las Subdirecciones Nacionales	50
a. Concepto	50
b. De los Subdirectores Nacionales	51
c. Del Consejo Indígena	51
Reglamento	52
B. De los Directores Regionales	52
C. De los Jefes de Oficina	53
9.4. Del Patrimonio	53
9.5. Del Personal	54
A. De la Planta de Personal	54
B. Requisitos	55
C. Legislación aplicable	57
10. Normas Especiales de los Procedimientos Judiciales	57
10.1. De la Costumbre Indígena y su Aplicación en Materia de Justicia	57

A. Costumbre hecha valer en juicio	57
B. En lo penal	58
C. Prueba	58
D. Traductor Idóneo	58
10.2. De la Conciliación	59
10.3. Del Procedimiento Judicial en los Conflictos de Tierras	60
10.3.1. Casos de aplicación	60
10.3.2. Tribunal competente	60
10.3.3. Del Procedimiento	60
A. De la Fase de Discusión	60
a. Medidas Prejudiciales	60
b. De la Demanda	61
c. De la notificación de la demanda	61
d. De la Providencia del Tribunal	62
i. Improcedencia	62
ii. Inadmisibilidad	62
iii. Admisibilidad	62
e. De la Audiencia de Contestación y Avenimiento	63
B. De la Fase de Prueba	63
C. De los Incidentes	63
D. Informe de la CONADI	63
a. Remisión de los antecedentes y solicitud de informe	63
b. Informe Jurídico, Técnico y Socio-económico	64
E. Fase de fallo	64
a. Plazo para dictarlo	64
b. Requisitos de la sentencia	64
F. Fase de impugnación del fallo. Del recurso de apelación	64
a. Incidentes	65
b. Plazo para apelar	65
c. De los efectos del recurso	65
d. Tramitación	65
10.4. Reglas especiales de los Juicios Reivindicatorios o de Restitución	65
10.5. Procedimiento especial para rectificar errores en títulos	66
A. Casos de aplicación	
B. Procedimiento	
11. Disposiciones particulares	66

II. DEL CONVENIO N° 169, DE LA ORGANIZACIÓN INTERNACIONAL DEL TRABAJO	67
1. Introducción	67
2. Declaraciones preliminares	68
3. Ámbito de aplicación	69
4. Conciencia de identidad indígena o tribal	69
5. Del vocablo “pueblos”	70
6. Acción coordinada y sistemática de los gobiernos	70
7. Derechos Humanos y Libertades Fundamentales	72
8. Medidas especiales	72
9. Aplicación del Convenio	73
De las Consultas a los pueblos originarios	73
10. Derecho a decidir	74
11. Condiciones de vida, de trabajo y de salud	74
12. Estudios	74
13. Medio Ambiente	75
14. Costumbres y Derecho Consuetudinario	75
15. Prohibición de imponer servicios personales obligatorios	76
16. Protección de derechos. Procedimientos legales. intérpretes	77
17. Tierras	77
17.1. Concepto	77
17.2. Derecho de propiedad	78
A. Reglas generales	78
B. Procedimientos adecuados	79
C. Recursos naturales	79
17.3. Traslado y reubicación de los pueblos originarios	80
A. Consentimiento	80
B. Retorno	80
Derecho de opción	80
C. Indemnización	80
17.4. Transmisión de derechos	81
17.5. Prohibición de la mala fe	81
17.6. Sanciones apropiadas	81
17.7. Programas agrarios	81
18. Contratación y condiciones de empleo	82

18.1. Medidas que deben adoptar los Estados	82
18.2. Se prohíbe la discriminación	82
18.3. Garantías concretas	83
18.4. Inspección del Trabajo	84
19. Formación profesional, artesanía e industrias rurales	84
19.1. Participación voluntaria	85
19.2. Programas y medios especiales de formación	85
19.3. Contenido de los programas especiales de formación	85
19.4. Artesanía e industrias rurales y comunitarias	86
20. Seguridad Social y Salud	86
20.1. Seguridad Social	86
20.2. Salud	87
21. Educación y Medios de Comunicación	87
21.1. Programas y Servicios de Educación	88
21.2. Rol de la Autoridad	88
21.3. Instituciones y Medios de Educación propios	88
21.4. Enseñanza a los niños	88
21.5. Educación Cívica	89
A. Transferencia de conocimientos relativos a derechos y obligaciones	89
B. Traducciones escritas y utilización de medios de comunicación social	89
C. Eliminación de prejuicios	90
22. Contacto y cooperación a través de las fronteras	90
23. Administración	90
24. Disposiciones generales	91
A. Flexibilidad	91
B. Prohibición de menoscabo	91

III. DE LA DECLARACIÓN AMERICANA SOBRE LOS DERECHOS DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS 93

Preámbulo	93
1. Pueblos indígenas. Ámbito de aplicación y alcances	95
1.1. Ámbito de aplicación	95
1.2. Del carácter pluricultural y multilingüe	96
1.3. Derecho a la libre determinación	96
1.4. Reserva expresa	96

2. Derechos Humanos y Derechos Colectivos	97
2.1. Derechos Humanos	97
2.2. Derechos Colectivos	97
2.3. Igualdad de Género	98
2.4. Derecho a pertenecer a pueblos indígenas	98
2.5. Personalidad jurídica	98
2.6. Rechazo a la asimilación	99
2.7. Protección contra el genocidio	99
2.8. Garantías contra el racismo, la discriminación racial, la xenofobia y otras formas conexas de intolerancia	99
3. Identidad cultural	100
3.1. Derecho a la identidad y a la integridad cultural	100
A. Identidad propia	100
B. Reparación	101
C. Respeto a las formas de vida de los pueblos indígenas	101
3.2. Sistemas de conocimientos, lenguaje y comunicación	102
3.3. Educación	103
A. Preferencia por los menores de edad	103
B. Igualdad de oportunidades	103
C. Sistemas Institucionales Docentes	103
D. Educación en lengua y cultura propia	103
E. Relaciones interculturales armónicas	103
F. Ejercicio y cumplimiento de derechos	104
3.4. Espiritualidad indígena	104
A. Libertad	104
B. Prohibición de presiones e imposiciones	104
C. Sitios Sagrados	104
D. Respeto a la espiritualidad	104
3.5. Familia indígena	105
3.6. Salud	105
A. Salud física, mental y espiritual	106
B. Sistemas y prácticas de salud	106
C. Programas de investigación; y experimentación biológica o médica	106
D. Atención médica	106
E. Garantía estatal	106
3.7. Derecho a la protección del medio ambiente sano	107
4. Derechos Organizativos y Políticos	107
4.1. Derechos de asociación, reunión, libertad de expresión y pensamiento	107

A. Derecho a su ejercicio “sin interferencias”	108
B. Derecho de reunión en sitios y espacios sagrados y ceremoniales	108
C. Derecho a mantener relaciones	108
D. Medidas efectivas de parte de los Estados	108
4.2. Derecho a la autonomía o al autogobierno	108
A. Libre determinación	108
B. Instrumentos de decisión	109
4.3. Derecho y jurisdicción	109
A. Estructuras institucionales	109
B. El Derecho y los sistemas jurídicos	109
C. Personas indígenas	109
D. Rol del Estado	110
4.4. Participación de los pueblos indígenas y aportes de sus sistemas legales y organizaciones	110
4.5. Tratados, acuerdos y otros arreglos constructivos	110
A. Reconocimiento de Tratados y otros arreglos constructivos ..	110
B. Resolución de conflictos	111
C. Declaración general	111
5. Derechos sociales, económicos y de propiedad	111
5.1. Formas tradicionales de propiedad y supervivencia cultural. Derecho a tierras, territorios y recursos	111
A. Relación con la tierra	111
B. Posesión “tradicional”	111
C. Diversas formas de adquirir	112
D. Protección jurídica de tierras, territorios y recursos	112
E. Reconocimiento legal de modalidades	112
5.2. Pueblos indígenas en aislamiento voluntario o en contacto inicial	112
5.3. Derechos laborales	113
A. No discriminación laboral	113
B. Prácticas laborales de explotación	113
C. Protección eficaz	113
D. Rol del Estado para promover el empleo	115
5.4. Protección del patrimonio cultural y de propiedad intelectual ..	115
5.5. Derecho al desarrollo	116
A. Derecho a definir prioridades	116
B. Elaboración de políticas, planes, programas y estrategias ..	116
C. Participación activa de los pueblos indígenas	117

D. Cooperación de los Estados	117
E. Derecho a medidas eficaces. Indemnización en caso de desposeimiento	117
5.6. Derecho a la paz, a la seguridad y a la protección	117
A. Derecho a la paz y a la seguridad	117
B. Derecho al reconocimiento de sus instituciones	117
C. Derecho a protección y seguridad	118
D. Medidas de protección en caso de conflictos armados ...	118
E. Prohibición de actividades militares	118
6. Provisiones generales	119
6.1. Garantía estatal del goce de derechos	119
6.2. Igualdad de género	119
6.3. Derecho a recursos efectivos e idóneos	119
6.4. Resolución de conflictos	119
6.5. Interpretación de la Declaración	120
6.6. Respeto a los derechos humanos	120
6.7. Asistencia financiera	120
6.8. Promoción de la Declaración	120
6.9. Naturaleza y alcance de las medidas adoptadas	121
6.10. Prohibición de interpretar imitando o menoscabando derechos	121
6.11. Marco mínimo	121

IV. DE LA DECLARACIÓN DE LAS NACIONES UNIDAS SOBRE LOS DERECHOS DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS .. 123

1. Resolución de la Asamblea General de la ONU	123
2. Principio formativos	124
2.1. Carta de la ONU y buena fe	125
2.2. De la igualdad	125
2.3. Riqueza de la diversidad	125
2.4. Rechazo a las discriminaciones arbitrarias	125
2.5. Principio de no discriminación	126
2.6. Reconocimiento histórico	126
2.7. Urgencia de una solución	126
2.8. Arreglos Constructivos	127
2.9. Organización de los pueblos indígenas	127
2.10. Convicción de la Convención	127
2.11. Contribución al medio ambiente	127

2.12. Desmilitarización de las tierras indígenas	128
2.13. Derechos del Niño	128
2.14. Responsabilidad internacional	129
2.15. Fortalecimiento de la asociación con el Estado	129
2.16. Libre determinación de los pueblos	129
2.17. Prohibición de utilizar la Convención para negar la libre deter- minación	129
2.18. Relación “armoniosa” con los Estados	130
2.19. Consulta y cooperación con los pueblos del mundo	130
2.20. Rol de las Naciones Unidas	130
2.21. De esta Declaración	130
2.22. Reconocimiento de derechos	130
2.23. Diversidad cultural	131
3. Proclamación solemne	131
4. Derechos humanos	131
5. Libertad e igualdad	132
6. Derecho a la libre determinación	132
7. Instituciones propias	133
8. Nacionalidad	133
9. Derecho a la vida, integridad física y mental, la libertad y seguridad de la persona	133
10. Respeto a las culturas originarias	134
11. Derecho de pertenencia	135
12. Prohibición de desplazamientos forzados	136
13. Tradiciones y costumbres culturales	137
14. Transmisión cultural	139
15. Instituciones docentes	139
16. Medios de información	140
17. Derecho laboral	140
18. Adopción de decisiones	141
19. Buena fe	142
20. Libertad económica	142
21. Condiciones económicas y sociales	142
22. Derechos de los ancianos	143
23. Derecho al desarrollo	144

24. Medicina y salud	144
25. Relaciones espirituales	144
26. Tierras, territorios y recursos	145
27. Medio ambiente	146
28. Determinación de responsabilidades	147
29. Contactos, relaciones y cooperación	147
30. Arreglos constructivos	147
31. Eficacia de la presente Declaración	148
32. Asistencia financiera y técnica	148
33. De la jurisdicción	148
34. Marco mínimo	149
35. Igualdad de género	149
36. Interpretación de la Declaración	149
ANEXOS	151
1. Ley N° 19.253	153
2. Decreto s/n, sobre Venta de los Pueblos Indios, de 10 de junio de 1823	199
3. Ley s/n, de 4 de diciembre de 1866, sobre Fundación de Poblaciones en el Territorio de los Indígenas	201
4. Ley s/n, de 4 de agosto de 1874, sobre Enajenación de Terrenos Situated en Territorio Araucano	205
5. Ley s/n, de 20 de enero de 1883, que Extiende Prohibición a otros Actos y Contratos	209
6. Decreto 392, del Ministerio de Planificación y Cooperación, publicado en el Diario Oficial del 12 de abril de 1994	213
7. Carta de Las Naciones Unidas	219
8. Convenio N° 169, de la OIT	255
9. Declaración Americana sobre los Pueblo Indígenas	277
10. Declaración de las Naciones Unidas sobre los Derechos de los Pueblos Indígenas	299

www.librotecnia.cl