

## **ANEXO 4: Introducción y Fundamentos Teóricos sobre el CPLI**

Sin embargo, hasta después de haber iniciado el diálogo con los Pueblos Indígenas y Afrohondureños a través de la CONPAH, se ha identificado que el derecho al Consentimiento conlleva mecanismos específicos que serán planteados en el presente documento para que en todos los procesos de implementación de REDD+ sea respetado y practicado.

De este proceso para la preparación del R-PP, saldrá entonces el calendario, la metodología, los grupos metas y todos los demás requisitos exigidos para un Consentimiento Libre, Previo e Informado (CLPI) para la conformación de una futura Estrategia REDD+ de Honduras.

### **1c. 3 Elementos para el CPLI**

Antes de entrar en las características específicas del consentimiento, cabe clarificar el sentido de los diferentes elementos del CPLI. Para esto, el Foro Permanente de las Naciones Unidas para Cuestiones Indígenas<sup>1</sup> y otros instrumentos han establecido un consenso que aplica a los procesos de consentimiento universalmente:

#### ***Libre***

El proceso se debe llevar a cabo:

- ✓ Sin coerción (mental o físico), manipulación, condiciones, expectativas, marcos de tiempo
- ✓ En el lugar y tiempo adecuado
- ✓ Con instituciones y representantes propios
- ✓ Con su propia estructura de toma de decisiones
- ✓ Con facilitadores externos neutrales
- ✓ Con un proceso independiente de verificación
- ✓ Con la posibilidad de consultar con terceras partes

#### ***Previo***

El consentimiento debe buscarse:

- ✓ Antes de comenzar con el proyecto
- ✓ Antes de solicitar licencias y permisos gubernamentales
- ✓ Con suficiente tiempo para comprender, acceder, y analizar toda la información y respetar los procesos de toma de decisiones de los pueblos indígenas

#### ***Informado***

Las comunidades afectadas tienen el derecho a:

- ✓ La diseminación de toda la información necesaria sobre el proyecto y el proceso para tomar la decisión
- ✓ Información en una manera clara y accesible por todos los miembros de las comunidades afectadas

---

<sup>1</sup>Foro Permanente de las Naciones Unidas para las Cuestiones Indígenas (2005). Informe del Taller Internacional en Metodologías con Respeto al Consentimiento Libre, Previo e Informado, E/C.19/2005/3.

- ✓ Consultar expertos externos, como abogados o técnicos para entender toda la información y recibir aviso independiente
- ✓ El idioma y formato elegido por los pueblos indígenas
- ✓ Recibir como mínimo información sobre:
  - El área geográfica afectada
  - El propósito del proyecto
  - El tamaño del proyecto
  - El tiempo necesario para implementar el proyecto
  - Actores involucrados, tales como funcionarios gubernamentales locales, agencias de desarrollo, instituciones, donantes, observadores independientes, etc.
  - Implicaciones positivas y negativas de las actividades planeadas
  - Implicaciones legales
  - Efectos permanentes y temporales sobre tierras y recursos naturales
  - Costos (incluso los costos directos y costos de oportunidad) y beneficios económicos, sociales y ambientales
  - Otra infraestructura que va a ser construida para el proyecto
  - La evaluación de impactos ambientales, sociales, culturales y económicos
  - Planes de mitigación y esquemas de compensación
  - Mecanismos de equitativa distribución de beneficios
  - Mecanismos de quejas
  - Alternativas al proyecto

### **Consentimiento**

El consentimiento:

- ✓ Es un derecho colectivo exclusivo de los pueblos indígenas
- ✓ Es una decisión tomada libremente por los pueblos indígenas
  - mediante sus propias estructuras de toma de decisiones
  - respetando sus normas consuetudinarias
- ✓ Puede ser otorgado (“sí”) o negado (“no”) en cualquier etapa del proyecto<sup>2</sup>
- ✓ Es el resultado de un proceso de consulta, participación, negociación, etc.
- ✓ Incluye la opción de reconsiderar dicha decisión si actividades o informaciones cambian

Cabe destacar que la verificación independiente del proceso para otorgar el consentimiento es un componente muy importante y tiene como propósito asegurar que se cumplen todos los elementos descritos arriba. Este proceso de verificación no debería violar el derecho de los Pueblos a nuestras propias instituciones y formas de toma de decisiones. La verificación debería ser hecha por una persona u organización con amplio conocimiento de los derechos de los pueblos indígenas y que esté familiarizada con las instituciones Indígenas.

---

<sup>2</sup>Una vez dado el consentimiento, se puede retirar solo si las condiciones acordadas en el consentimiento no están cumplidas por una de las partes.

## **El Proceso para la CLPI a los Pueblos Indígenas: Los derechos de los Pueblos Indígenas según la legislación internacional y nacional**

En las últimas décadas, los derechos de los pueblos indígenas han recibido mucha atención en los instrumentos legales internacionales, promoviendo su reconocimiento dentro de los países con población indígena. Como líderes de los Pueblos Indígenas estamos conscientes que es nuestra obligación velar por el cumplimiento de los derechos que tengamos al nivel internacional y nacional.

Como parte del desarrollo de este proceso, hemos analizado la legislación internacional y nacional sobre los grandes temas de derechos de los pueblos indígenas con respecto a su libre determinación, sus territorios y recursos naturales, instituciones propias y leyes consuetudinarias y sobre todo, a la consulta y al consentimiento libre, previo e informado (en adelante: consentimiento).

Cabe destacar que en la jerarquía jurídica de Honduras, está muy claro que los tratados internacionales ratificados por Honduras tienen fuerza de Ley y además tienen jerarquía superior a las leyes nacionales. Esto es muy importante en el caso de que haya conflictos entre la legislación nacional y tratados internacionales firmados por Honduras, que afectan nuestros derechos.

### **Derecho a la libre determinación**

El derecho a la libre determinación es uno de los derechos más significativos que se han otorgado a los pueblos indígenas. Es un derecho básico, del cual se derivan todos los otros derechos. Al admitir el derecho a la libre determinación, los gobiernos deben reconocer identidades colectivas como son grupos y comunidades de lenguas diferentes.

Este derecho se ha reconocido en una serie de documentos sobre derechos humanos tales como la Carta de Las Naciones Unidas, el Pacto Internacional sobre Derechos Civiles y Políticos, el Pacto Internacional sobre Derechos Económicos, Sociales y Culturales y la Declaración de las Naciones Unidas sobre Derechos de los Pueblos Indígenas . También se reconoce este derecho en la Constitución de la República de Honduras.

En la práctica, la libre determinación no es el derecho a la sucesión, pero sí significa que los Indígenas tienen derecho a un gobierno local propio, lo cual significa el derecho de elección de nuestro pueblo a ser gobernados por los líderes de su propia comunidad, ya sea dentro del marco del Estado existente o fuera del mismo. También significa escoger cómo se van a desarrollar las tierras tradicionales, el reconocimiento legal de los Pueblos Indígenas y la participación en las decisiones que afectan nuestras propias vidas.

### **Derechos relacionados con tierras, territorios y recursos**

Los derechos sobre la tierra y los recursos naturales de los pueblos indígenas del mundo, no solo reconocen la propiedad tradicional de tierras y recursos de los Pueblos Indígenas en

Honduras, sino también la compleja relación que comparten con las tierras que poseen por tradición y la necesidad de proteger y preservar dicha relación. En marcos legales regionales e internacionales se han reconocido estos derechos al igual que en la Comisión Interamericana de Derechos Humanos y la Corte Interamericana de Derechos Humanos. En el Convenio 169 de la OIT y en la Declaración de las Naciones Unidas sobre los Derechos de los Pueblos Indígenas se encuentra una serie de disposiciones sobre las tierras, territorios y recursos naturales de los pueblos indígenas.

Es la obligación del Estado dar reconocimiento legal al derecho de los pueblos indígenas a la propiedad y posesión de tierras y recursos que históricamente han ocupado. A nivel nacional, este derecho está contemplado en la Constitución de la República, la Ley de Propiedad, y la Ley Forestal, Áreas Protegidas y Vida Silvestre. En esta Ley, se menciona específicamente el Convenio 169 de la OIT.

Es importante mencionar que el artículo 15 del Convenio 169 de la OIT especifica los derechos de los pueblos indígenas cuando el Estado se ha reservado los derechos de propiedad sobre recursos naturales específicos. En este caso, las comunidades tienen especialmente el derecho de consulta, a participar en los beneficios que se produzcan, y el derecho de compensación. La Comisión Interamericana de Derechos Humanos concuerda con lo anterior e incluso da un paso más, incorporando el derecho a un consentimiento previo e informado.

El Estado de Honduras en el pasado ha violado estos derechos de nuestros pueblos mediante la razón de un “interés nacional” y todavía hace falta en la legislación nacional establecer el derecho de los pueblos indígenas a una consulta de buena fe y al consentimiento libre, previo e informado. Esto se aplica especialmente en el caso de energía renovable, recursos del subsuelo, bosques y áreas protegidas y sitios arqueológicos, donde la legislación nacional viola el derecho a la consulta y al consentimiento de los pueblos indígenas.

### **Instituciones tradicionales y leyes consuetudinarias**

Las comunidades tienen el derecho al autogobierno, el derecho a sus propias instituciones políticas, legales, económicas, sociales y culturales y al respeto hacia dichas instituciones. Esto es una prolongación del derecho a la libre determinación expuesto antes. Bajo este derecho se reconocen en instrumentos legales internacionales:

1. El derecho a participar en la toma de decisiones en asuntos que puedan afectar a pueblos indígenas, por intermedio de sus representantes, reconociendo los procedimientos indígenas de toma de decisiones.
2. El derecho a consulta y cooperación de buena fe con pueblos indígenas por intermedio de sus propias instituciones representativas para conseguir su consentimiento libre, previo e informado en cuanto a decisiones legales o administrativas que puedan afectarlos;
3. El derecho de los pueblos indígenas a mantener y desarrollar sus sistemas o instituciones políticos, económicos y sociales y a salvaguardar dichas instituciones;

4. El derecho a determinar las estructuras y a escoger miembros de sus instituciones, por medio de sus procedimientos.

La legislación nacional de Honduras es ambigua cuando se trata de las instituciones propias de los pueblos indígenas. En la mayoría, las leyes imponen estructuras externas tales como la creación del departamento Gracias a Dios, las municipalidades y los numerosos consejos consultivos, pero algunas establecen normas para respetar instituciones tradicionales, por ejemplo la Ley General de Ambiente, el Reglamento de la Ley Forestal, el Reglamento de la Ley General de Ambiente y la Ley de Propiedad.

Con respeto al derecho de los pueblos indígenas a sus leyes consuetudinarias, se reconocen en varios marcos legales internacionales los derechos:

1. A promover, desarrollar y mantener estructuras institucionales, incluyendo costumbres, procedimientos, tradiciones y sistemas o costumbres jurídicas, de acuerdo con estándares internacionales de derechos humanos de pueblos indígenas.
2. A determinar responsabilidades de personas individuales ante sus comunidades;
3. A que se tomen en cuenta las costumbres y leyes consuetudinarias en la aplicación de leyes y regulaciones nacionales a pueblos indígenas.

Independientemente de esto, la legislación nacional generalmente se aplica de igual manera para todos los hondureños. No existe una Ley Indígena y tampoco hay muchas disposiciones que respeten leyes consuetudinarias de los pueblos indígenas en aplicar la ley, con la excepción de áreas protegidas. Con este documento, queremos manifestar nuestro derecho al consentimiento libre, previo e informado como derecho consuetudinario, que debe de respetarse por el Estado de Honduras y otros actores con interés en los Pueblos Indígenas.

### **Derechos de consulta y consentimiento libre, previo e informado**

Como pueblo indígena, tenemos el derecho a participar y a ser consultados previamente por medio de nuestras instituciones representativas cada vez que se proponen medidas legislativas o administrativas (p.e., políticas, planes, estándares, autorizaciones, licencias, concesiones, desarrollos o proyectos) que impactarán en forma directa a nuestro pueblo, ya sea positiva o negativamente. El derecho a la consulta debe respetar ciertos requisitos mínimos de procedimiento, que se presentan en el siguiente capítulo.

Como desarrollo ulterior del derecho a la consulta, el derecho a un consentimiento libre, previo e informado es un principio legal que se encuentra en una serie de instrumentos legales internacionales tales como el Convenio 169 de la OIT y la Declaración sobre los Derechos de los Pueblos Indígenas. Se puede definir como: *Un consentimiento que ofrece de manera libre, sin manipulaciones ni intimidaciones, personas que están bien informadas de las consecuencias de su decisión previa a una decisión que hay que tomar, de acuerdo con sus propios procesos de toma de decisiones.*

Si pueblos afectados deciden abstenerse de consentir a entrar en negociaciones acerca de un proyecto o plan de desarrollo, entonces el Gobierno, agencia de desarrollo o compañía no puede seguir con el proyecto sin violar los derechos básicos a sus tierras y control del futuro del pueblo afectado. Sin embargo, el derecho al consentimiento libre, previo e informado todavía carece de implementación en Honduras. Aunque algunas leyes y políticas nacionales mencionan la participación ciudadana, incluso la participación de los pueblos indígenas, ninguna ley menciona específicamente el consentimiento como presuposición al comienzo de proyectos de desarrollo, obras públicas y otros proyectos que afecten los territorios Indígenas. Por lo tanto, exigimos el respeto para nuestro derecho al consentimiento libre, previo e informado y para el proceso establecido en este documento, especialmente cuando se trata de los siguientes casos:

1. Antes de la adopción e implementación de medidas legislativas o administrativas por parte del Gobierno que pueden afectar a pueblos indígenas.
2. Todos los planes para desarrollo, inversión, exploración o extracción que impactan de manera significativa el derecho de la comunidad de utilizar y disfrutar de sus territorios y recursos ancestrales, en particular, proyectos relacionados con el desarrollo, uso o explotación de recursos del subsuelo, forestales e hídricos.
3. Proyectos o acciones que se planifiquen realizar en áreas consideradas sagradas o de importancia biológica, intelectual, espiritual o cultural especial para comunidades o que pueden afectarlas.
4. Acciones que incluyen planes o proyectos de desarrollo o inversión que requieren el desplazamiento (es decir, reubicación temporal o permanente) de comunidades de sus territorios.
5. Acciones que incluyen desarrollo o proyectos que con toda probabilidad impliquen confiscación, ocupación, uso o daño de tierras, territorios y recursos tradicionalmente propios.
6. El depósito o almacenamiento de materiales peligrosos en tierras o territorios comunitarios, como se establece en el artículo 29 de la Declaración de las Naciones Unidas sobre los Derechos de los Pueblos Indígenas.
7. Esquemas de Certificación Forestal.
8. Actividades Piloto de REDD+.
9. Acceso a o uso de conocimiento y recursos genéticos tradicionales de la comunidad.
10. Distribución de beneficios, cuando los beneficios derivan de los territorios y recursos naturales de los pueblos indígenas.

Especialmente la temática de REDD requiere el consentimiento del Pueblo. El segundo borrador del R-PP de Honduras contiene un capítulo especial sobre el proceso de la consulta para obtener el consentimiento en las comunidades indígenas, pero no está muy claro sobre el concepto de la consulta y cuándo se llevará a cabo. Por lo tanto, este documento sirve para establecer el proceso adecuado, como lo presentamos en el siguiente capítulo.

## **El proceso del consentimiento libre, previo e informado Para los Pueblos Indígenas**

Aunque existen muchas disposiciones legales internacionales que afirman el derecho al consentimiento libre, previo e informado, hay varios retos en la aplicación del derecho a la práctica. Todavía no hay una definición aceptada internacionalmente del consentimiento libre, previo e informado o un mecanismo estandarizado para su implementación, pero algunas organizaciones internacionales, como las Naciones Unidas (ONU) , Oxfam , The Forest Dialogue (TFD), The Center for Peoples and Forests y la Unión Internacional para la Conservación de la Naturaleza (UICN), han desarrollado algunos principios para los procedimientos que se deberían tomar en cuenta con respecto al consentimiento.

Sin embargo, estas directrices, manuales y notas operativas en la mayoría tratan el consentimiento desde la parte de los gobiernos, agencias de desarrollo o compañías privadas, y no desde las necesidades de las comunidades, para comprender claramente lo que se entiende por la consulta y el consentimiento. Por lo tanto, la Confederación de Pueblos Autóctonos de Honduras y las Federaciones de los Pueblos Indígenas, hemos convenido desarrollar un proceso para la consulta y el consentimiento en los territorios Indígenas de Honduras, que respete la estructura política de los Pueblos y nuestros mecanismos de toma de decisiones.

El proceso para garantizar un efectivo ejercicio del consentimiento libre, previo e informado involucra mucho trabajo para las comunidades, en cuanto a reuniones y consultas entre diferentes comunidades, con asesores y expertos independientes y con los desarrolladores de proyectos y el Gobierno. Por su dificultad geográfica y acceso limitado a los medios, el proceso para garantizar el derecho al consentimiento libre, previo e informado involucra un costo económico alto y mucho tiempo.

Cabe destacar que la legislación nacional muchas veces es un obstáculo para garantizar los derechos establecidos en los instrumentos internacionales. En el caso de Honduras, la discriminación contra las leyes consuetudinarias, el remplazo de instituciones propias por un esquema uniforme de administración estatal, el último poder del Estado sobre los recursos naturales del país, y la falta del estado de derecho en varias partes de la vida hondureña dificultan el proceso de llevar a cabo procesos del consentimiento y garantizar el cumplimiento de acuerdos obtenidos. Sin embargo, cualquier proponente de un proyecto se debe orientar en las directrices internacionales pertinentes del tema y el proceso establecido en este documento.