

**LOS DERECHOS DE LOS PUEBLOS
AFROCOLOMBIANOS**

DANIEL GARCÉS CARABALÍ

**LOS DERECHOS DE LOS PUEBLOS
AFROCOLOMBIANOS**

Construcción y Desafíos



Garcés Carabalí, Daniel

Los derechos de los pueblos afrocolombianos: construcción y desafíos /
Daniel Garcés Carabalí. -- Bogotá: Grupo Editorial Ibáñez, 2020.

264 páginas; 23 cm.

ISBN: 978-958-791-186-2

1. Movimientos afrocolombianos 2. Afrocolombianos -- Legislación

3. Afrocolombianos – Derechos I. Tít.

305.800986 cd 22 ed.

A1654500

CEP-Banco de la República-Biblioteca Luis Ángel

© DANIEL GARCÉS CARABALÍ

© GRUPO EDITORIAL IBÁÑEZ
IMPRENTA: Carrera 69 Bis N° 36-20 Sur
Tels: 2300731 - 2386035
LIBRERÍA: Calle 12 B No. 7-12. L. 1
Tels: 2847524 - 2835194
Bogotá, D.C. - Colombia
www.grupoeditorialibanez.com

Queda prohibida la reproducción parcial o total de este libro por cualquier proceso reprográfico o fónico, especialmente por fotocopia, microfilme, offset o mimeógrafo.

Ley 23 de 1982

ISBN: 978-958-791-186-2

Diagramación electrónica: Luisa Barrera

Diseño de portada: David Cortés Arias

Dedicatoria

*Este libro está dedicado a la existencia de mis renacientes
Juan Daniel GARCÉS NIÑO y Martín GARCÉS NIÑO
A la memoria de Ciriaca Aragón de Garcés*

DANIEL GARCÉS CARABALÍ

PhD en Ciencias Jurídicas y Políticas, Master en Derechos Humanos Interculturalidad y Desarrollo de la Universidad Pablo de Olavide de Sevilla, España, Abogado de la Universidad la Gran Colombia UGC y Administrador de Empresas Agropecuarias de la Fundación Universitaria de Popayán FUP. Ha sido docente y ha sido Profesional Especializado en la Escuela Superior de Administración Pública ESAP; Junto con el equipo de los pueblos indígenas y afrocolombianos elaboró y coordinó la inserción del *Capítulo Étnico* en el acuerdo final de paz de la Habana, Cuba, 2016. Se desempeñó como coordinador del Equipo Técnico que formuló para el Ministerio del Interior la propuesta de Decreto de reglamentación integral de los capítulos IV, V, VI y VII de la Ley 70 de 1993, en el periodo 2007-2009. Asesor de la Política de Tierras y Desarrollo Rural en el antiguo Instituto Colombiano de Desarrollo Rural INCODER 2011-2014, desde donde impulsó la política de titulación colectiva y fondos para proyectos productivos de las comunidades en el pacífico, Región Caribe, Cauca, Valle del Cauca y otros departamentos, Puso en marcha en el año 2013 la realización del Primer Congreso Nacional del Pueblo Negro, Afrocolombiano Palenquero y Raizal, el cual se constituyó en un escenario fundamental para la agenda de derechos del pueblo afrocolombiano del país, al igual que es coautor del libro de memorias de dicho congreso. Impulso la participación de los grupos étnicos del país en la política de cambio climático y REDD+ Reducción de Emisiones por Deforestación y Degradación más Biodiversidad, especialmente la concertación del documento de referencia para Colombia en el mecanismo REDD+ con el Banco Mundial y ONUREDD 2011-2016. Ha dirigido en la región del pacífico la implementación de diversos proyectos en materia ambiental y de desarrollo sostenible, económico y social, los cuales han servido para el fortalecimiento de la economía de la región. Ha sido consultor para organismos internacionales tales como OIM, WWF, PNUD, USAID, ARD, Chemonics, FUPAD entre otros.

AGRADECIMIENTOS

A Beatriz Josefina NIÑO ENDARA, mi compañera, apoyo y aliento en estos años que se sobrevinieron, a Daniel GARCÉS ARAGÓN, mi padre, el académico que con sus revisiones y correcciones impulsó la finalización de este documento, a Gloria Amparo RODRÍGUEZ, profesora y maestra quien siempre estuvo pendiente de los avances para la finalización de la investigación doctoral. Ellos impulsaban mis energías cuando por la presión por mis actividades en el movimiento social afrocolombiano, mis responsabilidades laborales de tipo productivo para sostener la familia parecía que desfallecía, a ellos gracias.

Sin lugar a dudas a, Libia GARCÉS ARAGÓN; Lucina GARCÉS ARAGÓN y Doris María CANCHIMBO CARABALÍ, las madres impulsoras, dadoras de vida, quienes con su cariño y paciencia forjaron el hombre que soy.

A Jader Darío GÓMEZ CAICEDO y Hoover Eladio CARABALÍ PLAYONERO, los amigos de siempre, el respaldo permanente en los errores y aciertos, al grupo de amigos Timbiquireños del Séptimo Sentido. Gracias por estar siempre presente.

De igual manera agradezco al cualificado cuerpo docente del programa de Doctorado en Ciencias Jurídicas y Políticas de la Universidad Pablo de Olavide UPO, especialmente a los Doctores Jefferson APARECIDO DÍAZ; Francisco José INFANTE; Carol PRONER; Jesús Carmelo ABELLAN, Edileny TOME DA MATA, quienes siempre estuvieron dispuestos a colaborar y orientar el proceso de investigación y los trámites en la universidad, quienes cuando los procedimientos y trámites se hacían engorrosos impulsaban nuevamente el curso corriente para culminar el proceso.

A todas las comunidades y pueblos afrocolombianos, indígenas y campesinos que recorrí a lo largo de estos 28 años. El pueblo afrocolombiano de la región pacífico, con quienes la aventura por construir un mundo más justo, me permitió fortalecer el compromiso

con los procesos de transformación y cambio, mi casa, la Asociación de Consejos Comunitarios de Timbiquí, Palenque Mayor el Castigo, los Consejos Comunitarios del Municipio de Guapi y el Micay, fueron muchos los escenarios de dialogo, discusión y acción en una perspectiva de gestión y aplicabilidad de derechos, eran tiempos difíciles en el pacífico caucano 2004-2011. Del pacífico sur colombiano, de Buenaventura a Tumaco, pasando por los Valles Interandinos del Rio Cauca, Popayán, Norte y Sur del Cauca, hasta Las Islas del Rosario, Palenque y la Boquilla en Cartagena, un recorrido de ensueño en las luchas por la dignidad de las gentes. Una nueva historia por construir.

PRÓLOGO

Del reconocimiento y el mandato constitucional de proteger y promover la diversidad étnica y cultural de la sociedad colombiana, emerge una serie de derechos para las comunidades étnicas y sus miembros, cuya comprensión implica una reconfiguración de la Cultura Jurídica, que se expresa en la praxis de derechos con enfoque diferencial. La emergencia de este paradigma también tiene que ver con la necesidad urgente de responder a las demandas de justicia social, emanadas de las históricas relaciones de marginación, exclusión y discriminación que han padecido determinados sectores poblacionales de la sociedad colombiana, y el compromiso expreso del Estado y la sociedad con garantizar la justicia material, a través de acciones y políticas públicas que propicien las condiciones adecuadas para el ser y estar de dichas comunidades y sus miembros.

En este escenario los reiterados cuestionamientos respecto a las posibilidades ciertas de la acción política y legal en Colombia para garantizar el mejoramiento de la calidad de vida de los afrocolombianos, configura una importante línea de investigación socio jurídica, cuyo núcleo problemático se articula a través de preguntas que indagan entre otras cosas, si el actual marco jurídico colombiano permite atender de manera adecuada las demandas de justicia social de las comunidades étnicas, en particular de las comunidades afrodescendientes y sus miembros, igualmente, por las políticas públicas más idóneas para resolver tales problemas de esos sectores poblacionales.

Los afrocolombianos independiente del lugar de ubicación en zonas urbanas o rurales, se encuentran en condiciones de desventaja social, política y económica respecto al resto de la población colombiana; situación producida por prácticas de marginación, exclusión y discriminación estructural que pueden ser constatadas históricamente. Quizás movidos por la conciencia de lo injustificado y el rechazo de las prácticas y relaciones que ponen a unos y otros en situación de desventaja social, asistimos a una época de grandes reivindicaciones

y profundas transformaciones de empoderamiento de los sectores marginados; es el caso de los afrocolombianos, indígenas, mujeres, campesinos, entre otros.

Al tenor de esa dinámica social, en épocas recientes se ha avanzado en la formulación de importantes estudios que intentan responder a los interrogantes que surgen de las diversas problemáticas de los afrocolombianos. Sin duda alguna esos estudios constituyen un importante avance, no obstante, las respuestas que propician no son tan claras y distintas como la reclamara Descartes en relación con las ideas; ello obedece a las complejidades de la situación misma y en gran parte a la ausencia de estudios sistemáticos y críticos que más allá de apasionamientos de diversa índole, procuren la explicación clara y distinta del fenómeno y avancen un conjunto propositivo de acciones tendientes a resolver los problemas observados.

El libro que hoy se pone a consideración del lector con el título *Los Derechos de los Pueblos Afrocolombianos, Construcción y Desafíos*, que surge de una investigación más amplia que como tesis doctoral se presentó en el año 2017 en la Universidad Pablo de Olavide en Sevilla, España, denominada Garantías y desafíos en la aplicación del marco jurídico colombiano respecto de los derechos de las comunidades afrocolombianas como sujetos de especial protección periodo 1991-2016, de autoría de Daniel GARCÉS CARABALÍ, es producto de un ejercicio de investigación que responde a esas exigencias y determinaciones; constituye sin duda alguna un referente importante, para el estudio de diversos temas socio jurídicos relacionados con las comunidades afrocolombianas y sus miembros. Se trata de un análisis riguroso que devela fortalezas y debilidades del marco jurídico colombiano respecto al ejercicio de los derechos de las comunidades étnicas en general y en particular de las comunidades afrocolombianas.

GARCÉS CARABALÍ, tras elaborar el estado del arte sobre los derechos de las comunidades afrocolombianas en el marco jurídico colombiano, analiza las principales organizaciones y comunidades que intervinieron en los inicios del movimiento social de comunidades negras, en el contexto de la Asamblea Nacional Constituyente, que deriva en la promulgación de la Ley 70 de 1993, en cuyo análisis considera que la falta de reglamentación y la poca aplicación de los marcos normativos que de allí se desprendieron, generó vacíos, que facilitaron la vulneración de los derechos ya reconocidos a los afrocolombianos;

igualmente, analiza el contexto jurídico, jurisprudencial y desafíos del derecho fundamental a la consulta previa que le asiste a las comunidades afrocolombianas.

Ha sido muy grato para mí leer este libro que hoy pone Daniel GARCÉS CARABALÍ en manos de un público amplio, que encontrará líneas de desarrollo en diversos campos de las Ciencias Sociales y que sin duda alguna inserta en el ámbito de la Ciencia Jurídica y Política el marco jurídico de los derechos del pueblo afrocolombiano como un campo de investigación.

Ph.D. Arístides OBANDO CABEZAS
Presidente Academia de Filosofía del derecho
para América Latina y el Caribe
Organización Mundial de Abogados
Popayán, Colombia marzo de 2019

CONTENIDO

AGRADECIMIENTOS	11
PRÓLOGO	13
PROEMIO	21
INTRODUCCIÓN	
EL ABORDAJE TEMÁTICO, METODOLÓGICO Y SUS DESARROLLOS EN EL CAPITULADO	25
EL ABORDAJE METODOLÓGICO	37

CAPÍTULO I

1. MARCO TEÓRICO Y CONCEPTUAL	41
1.1. ESTADO DEL ARTE SOBRE LA INVESTIGACIÓN	68

CAPÍTULO II

1. CONFIGURACIONES DEL MOVIMIENTO SOCIAL AFROCOLOMBIANO A PARTIR DE LA DÉCADA DE 1990 ..	75
1.1. CONTEXTO ORGANIZATIVO DEL PACÍFICO Y LOS VALLES INTERANDINOS COMO EJE EN LA CONSTRUCCIÓN DE LOS DERECHOS DE LOS AFROCOLOMBIANOS	89
1.2. AFROCOLOMBIANOS, TERRITORIOS, AMBIENTE Y BIENESTAR EN EL PACÍFICO COLOMBIANO	102

1.2.1.	<i>AUTONOMÍA, ORGANIZACIÓN Y PARTICIPACIÓN ..</i>	108
1.2.2.	<i>GOBERNABILIDAD EN LOS TERRITORIOS ANCESTRALES</i>	111
1.2.3.	<i>BIENESTAR COLECTIVO Y BUEN VIVIR</i>	113
1.2.4.	<i>RECURSOS NATURALES Y SUSTENTABILIDAD AMBIENTAL</i>	114
1.3.	BALANCE, DESAFÍOS Y PERSPECTIVAS DEL MOVIMIENTO SOCIAL AFROCOLOMBIANO: VEINTIDÓS AÑOS DE LA LEY 70 DE 1993	118
1.3.1.	<i>LOS TEMAS TRABAJADOS, LOS DEBATES Y LOS DESAFÍOS DEL MOVIMIENTO SOCIAL AFROCOLOMBIANO</i>	130

CAPÍTULO III

1.	ESTADO DE COSAS DEL MARCO LEGAL DE LOS DERECHOS DE LAS COMUNIDADES AFROCOLOMBIANAS EN COLOMBIA	139
1.1.	RECONOCIMIENTO JURÍDICO DEL PUEBLO AFROCOLOMBIANO	139
1.2.	EL MARCO LEGAL Y SU ESTADO ACTUAL, ANÁLISIS Y DESAFÍOS	141
1.3.	LÍNEA DE TIEMPO DEL MARCO CONSTITUCIONAL Y LEGAL DE LOS DERECHOS RECONOCIDOS A LA POBLACIÓN AFROCOLOMBIANA	158

CAPÍTULO IV

1.	EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA CONSULTA PREVIA, CONTEXTO JURÍDICO, JURISPRUDENCIAL Y DESAFÍOS	163
----	---	-----

1.1. EL DERECHO A LA PARTICIPACIÓN DE LOS PUEBLOS AFROCOLOMBIANOS EN LA ADMINISTRACIÓN Y GESTIÓN DE LAS ÁREAS PROTEGIDAS. ANÁLISIS PROSPECTIVO. DESAFÍOS Y RETOS	198
CONCLUSIONES	235
FUENTES DE INVESTIGACIÓN	247
FUENTES NO IMPRESAS	247
FUENTES ORALES	251
BIBLIOGRAFÍA	253

LISTA DE CUADROS

CUADRO 1. PLANES DE DESARROLLO PARA LAS COMUNIDADES NEGRAS AFROCOLOMBIANAS	105
CUADRO 2. ALGUNOS LÍDERES DE LAS COMUNIDADES ASESINADOS 7	106
CUADRO 3. PROYECTOS DE INVERSIÓN INFRAESTRUCTURALES Y PECUARIOS QUE AFECTAN LA REGIÓN	107

LISTA DE FOTOS

<i>Foto 1.</i> MOVILIZACIÓN DE MUJERES POR EL CUIDADO DE LA VIDA Y LOS TERRITORIOS ANCESTRALES. FOTOS FRANCIA ELENA MÁRQUEZ MINA. ARCHIVO	95
<i>Foto 2.</i> FORMULACIÓN DEL PLAN DE MANEJO AMBIENTAL CONSEJO COMUNITARIO NEGROS EN ACCIÓN. DANIEL GARCÉS ..	103
<i>Foto 3.</i> FORMULACIÓN PLAN DE MANEJO AMBIENTAL TIMBIQUI. FOTOS DANIEL GARCÉS JR Y JADER GÓMEZ	110

LISTA DE ILUSTRACIONES

ILUSTRACIÓN 1. LÍNEA DE TIEMPO DEL MARCO CONSTITUCIONAL Y LEGAL DE LOS DERECHOS RECONOCIDOS A LA POBLACIÓN AFROCOLOMBIANA	161
---	-----

PROEMIO

Los “Derechos de los pueblos afrocolombianos, construcción y desafíos” es la respuesta al compromiso de muchos años de trabajo e investigación sobre los derechos de las comunidades negras, afrocolombianas, raizales y palenqueras, en perspectiva de dialogar en el escenario pasado, presente y futuro, establecer los desafíos no solo del Estado y la institucionalidad, sino del propio pueblo afrocolombiano. La cercanía con el autor, me permite afirmar que Daniel GARCES CARABALÍ, desde muy temprano en los inicios de su actividad militante y académica, impulsadas desde la participación de su padre en las primeras configuraciones del movimiento social afrocolombiano a partir de la década de los años 1970, tiene la firme convicción de adentrarse y aportar a la construcción, análisis y aplicación respecto de los de derechos del pueblo afrocolombiano y desde allí, aporta al desarrollo social, jurídico, económico y cultural de la nación colombiana.

Fue así, que a finales de la década del 90 y comienzo del año 2000, fue dirigente del movimiento juvenil Colombiano y se adentra en el movimiento social afrocolombiano, aspectos que logran que esta publicación sea valiosa no solo desde el punto de vista académico, sino también, porque viene de un actor que se convierte en sujeto aportando a la transformación de los temas en debate. Representa entonces, la realidad, la situación actual y los desafíos en materia de construcción e implementación del marco normativo actual en materia de derechos en favor del pueblo afrocolombiano.

Esta publicación constituye un gran aporte para la comprensión de la realidad actual del estado del arte en materia de derechos del pueblo afrocolombiano, por cuanto hace una excelente reseña del contexto organizativo y político, así como, de los elementos que dan lugar al auge del movimiento social afro en respuesta a la coyuntura de asumir y responder a los cambios institucionales y pacto de sociedad enmarcados en el proceso pre constituyente que dio como resultado la Constitución Política de 1991.

Analiza juiciosamente el desarrollo e implementación de la Ley 70 de 1993, haciendo un balance y consignando los retos que tienen tanto el Estado colombiano, como, el Pueblo afrocolombiano para su concreción y desarrollo real y material. La obra, realiza un examen crítico del marco legal existente, poniendo de presente que quedan aún grandes vacíos en su reglamentación y diversos aspectos por reglamentar, y que a pesar de las disposiciones constitucionales y legales existentes sobre la materia, el Estado se ha quedado corto en generar tanto los espacios como los mecanismos idóneos para lograr una adecuada implementación del ordenamiento jurídico actual y en consecuencia, la garantía efectiva de los derechos establecidos en favor del pueblo afrocolombiano.

Este libro sin lugar a dudas resulta ser un trabajo valioso, contentivo de historia social, que va desde la etnografía como método investigativo, hasta la sociología, ciencia política y análisis jurídico, que aporta desde los estudios afrocolombianos a las ciencias jurídicas y políticas en nuestro ámbito académico; es también un llamado a la reflexión en busca de perspectivas de cambios y adecuaciones institucionales que permitan la materialización de la interculturalidad como pilar de nuestro desarrollo como sociedad diversa.

Lo anterior, no solo puede advertirse como la singularidad del libro que se presenta enmarcada en una investigación de tipo científica presentada y aprobada como Tesis Doctoral, más la coherencia en la línea escritural que aborda en su primer capítulo el estado del arte sobre la materia en cuestión y lo que son sus aportes en dicho campo.

De igual manera en el segundo capítulo recorre desde la sociología jurídica, y la ciencia política, lo que el autor denomina configuraciones del movimiento social afrocolombiano a partir de la década de 1990, donde muestra cómo se entretejió una malla social, comunitaria y academia en perspectivas de las luchas por derechos de las entonces comunidades negras.

La identidad de propósito y coherencia que presenta el autor a lo largo de la investigación se profundizan en los siguientes capítulos del trabajo, sin embargo, para efectos de esta publicación el autor conecta el tercer capítulo denominado estado de cosas del marco legal de los derechos de las comunidades afrocolombianas en Colombia, con el cuarto relacionado con la aplicación del derecho fundamental a la consulta previa, convertido en un instrumento al centro del debate

sobre el avance de los derechos de estos pueblos dado los desafíos que presenta su aplicación al seno de los movimientos sociales, como de las instituciones públicas y empresas responsables de su aplicación en contexto.

Sin que quede duda de mi regocijo al registrar que el libro del Dr. Daniel GARCÉS CARABALÍ es un aporte significativo a la construcción de un país, plural, intercultural y a la construcción de la paz con justicia social en Colombia, así como, la evidencia de su fuerte compromiso con su comunidad, el país, la academia, la ciencia, la investigación que se advertía en él desde muy temprano.

Ph.D. Gloria Amparo RODRÍGUEZ
Magistrada de la Justicia Especial para la Paz JEP
Ph.D en Sociología Jurídica e Instituciones Políticas
de la Universidad Externado de Colombia
Master en Medio Ambiente y Desarrollo de la Universidad Nacional
Docente investigadora Facultad de Jurisprudencia
Universidad del Rosario

INTRODUCCIÓN

EL ABORDAJE TEMÁTICO, METODOLÓGICO Y SUS DESARROLLOS EN EL CAPITULADO

La realización de este trabajo de investigación es producto de diferentes reflexiones, debates y discusiones planteadas a lo largo de varios años de trabajo con las comunidades afrocolombianas a lo largo del país, Colombia, en el territorio región del Pacífico, principalmente en el sur de la región, en la Región Caribe, los Valles Interandinos de los ríos Cauca y Magdalena, en diversas reuniones de planificación, análisis y acciones desarrolladas por varias organizaciones del movimiento social afrocolombiano, y otras organizaciones de derechos humanos aliadas en el trabajo conjunto y la acción política.

De esta manera la realización de esta investigación, es también producto de la intencionalidad de contribuir desde lo académico, a la construcción y consolidación de una científicidad que a partir del análisis jurídico, sus impactos, desarrollos, y balances impulse nuevos escenarios de acción en los campos, de movilización social y organizacional del pueblo afrocolombiano y sus comunidades negras, afrocolombianas raizales y palenqueras, y el movimiento de derechos humanos en Colombia, así como, evidenciar el estado de cosas que han generado un lugar común de inacción institucional, el cual, requiere una nueva visión, unos nuevos abordajes que posibiliten la construcción de nuevos marcos de políticas institucionales y políticas públicas conducentes a la aplicación del marco constitucional, legal y con esto, el fortalecimiento de la democracia, el mejoramiento de las condiciones de vida del pueblo afrocolombiano, y en efecto la interculturalidad como un valor constitucional de la nación.

Algunos de los aspectos que nos llevaron a definir esta ruta de trabajo, tiene que ver, con la profunda crisis que se presenta en el desarrollo de los derechos ya reconocidos al pueblo afrocolombiano,

así como, una crisis en las dinámicas organizativas que buscan salida a los problemas que se presentan desde diversos enfoques, situación que hace más problemático el abordaje frente a la gravedad de la situación.

Así las cosas, las bases teóricas y metodológicas aplicadas en el transcurrir de la investigación; la alegría de compartir experiencias teóricas, conceptuales y de vida, en luchas concretas por la dignidad humana, fueron orientando la toma de posición de un escrito que pretende servir de referencia para los diversos escenarios de construcción de derechos que crean las organizaciones de comunidades afrocolombianas en Colombia; por tanto, algunos de los capítulos y artículos de este escrito han sido socializados en diversos escenarios, que posibilite también la acción política, y publicados en algunas revistas de investigación a nivel de Colombia, así como, clasificados científicamente.

En ese marco de referencia, nos auto invitamos a construir en perspectiva de la construcción del comunismo, un comunismo no basado en la ideología, más, sí como, la construcción de lo común, lo común, como una forma de articular las luchas de los pueblos y así alcanzar las dignidades presupuesto de su accionar político, esta es parte de las tareas inmediatas del proceso organizativo de las comunidades afrocolombianas.

Así las cosas, la articulación de teoría y práctica en el accionar de los actores sujetos, hacia la búsqueda de espacios comunes de reivindicación, es parte de la guía inevitable de trabajo, por tanto, ver los derechos humanos como productos culturales, en la medida que dichos productos, posibilita nuevos enfoques, la construcción de nuevas prácticas, la relación de la cultura con los desarrollos y marcos referenciales en tanto la construcción de un nuevo sujeto político que construye sus propios derechos y moviliza los mismos y le da sentido a nuevos horizontes de acción política, cultural, ambiental y territorial.

Este trabajo comprende entonces variados y diversos elementos que nos posibilitan avanzar en la ruta planteada, y en dirección de la conquista de esos espacios comunes en una lucha efectiva por la dignidad.

La presente investigación, se basó en la búsqueda de un marco de análisis sobre los derechos de las Comunidades Negras, Afrocolombianas, Palenqueras y Raizales reconocidas como pueblo en Colombia a partir de la Constitución Política de 1991, su enfoque, basado en la teoría crítica