

***Soft Law, Human Rights and Non-state
Actors: Framing Transnational
Corporations' Accountability***

Elena Pariotti
Università di Padova

**L'EMERSIONE DELLE TNCs COME
ATTORI NEL DIRITTO INTERNAZIONALE**

- Globalizzazione + assenza di personalità giuridica internazionale delle imprese + specifica forma giuridica di alcuni assetti giuridici delle corporations (holding)
 - capacità delle transnational corporations (TNCs) di muoversi nello spazio transnazionale (*lex e forum shopping*) e di agire ove la normativa è debole o assente
 - capacità di *eludere* le norme interne e talora opacità agli schemi di attribuzione di responsabilità giuridica
 - possibilità di condizionare le scelte politiche dei Paesi non democratici
 - “invisibilità” al diritto internazionale

Dimensioni del ruolo “politico” delle TNCs

- capacità di determinare l'*output* della decisione politica (*instrumental power*)
- capacità di determinare l'*input* della decisione politica (*agenda and rule-setting power*)
- capacità di effettuare comunicazione politica (di prendere posizione su questioni pubbliche, di determinare l'immagine di altri soggetti o delle scelte politiche) (*discursive power*)

**I diritti umani: alcune premesse lessicali
e concettuali**

- **‘Diritti umani’**: diritti soggettivi riconosciuti da norme internazionali, implicanti obblighi correlativi essenzialmente di tre tipi:
 - obblighi (negativi) di **rispetto**
 - non interferenza con l’esercizio o il godimento di un dato diritto
 - obblighi (positivi) di **protezione**
 - impegno teso ad impedire che altri soggetti violino un dato diritto
 - obblighi (positivi) di **realizzazione** (tipici dei diritti sociali)
 - Impegno attivo verso la creazione di strutture, servizi, beni, opportunità indicate dal contenuto normativo di un dato diritto

- Con riferimento agli obblighi negativi vale l'effetto orizzontale dei diritti umani
 - I diritti regolano non solo i rapporti tra stato e attori privati ma anche direttamente i rapporti tra attori privati. Tutti (attori statali e non statali) hanno l'obbligo di rispettare i diritti umani.
- Con riferimento agli obblighi positivi non vale l'effetto orizzontale

**Gli strumenti internazionali di soft law
relativi a
TNcs E DIRITTI UMANI**

- Strumenti tendenzialmente rivolti direttamente alle imprese per stabilire responsabilità in materia di diritti umani a loro carico
- Sono strumenti non giuridicamente vincolanti
- Coprono l'intera gamma dei diritti umani che risultano codificati dal diritto internazionale e l'intera gamma degli obblighi correlativi
- Risultano convergenti rispetto alla prospettiva della Responsabilità sociale d'impresa e quindi esprimono una fusione tra principi giuridici ed etici

Strumenti promossi da organizzazioni inter-governative

- Organization for Economic Co-operation and Development
- **THE OECD GUIDELINES FOR MULTINATIONAL ENTERPRISES**

Strumenti promossi da organizzazioni/agenzie internazionali

- International Labour Organization (Ilo) Tripartite Declaration On Fundamental Principles and Rights At Work
- Global Compact
- UN Norms on the Responsibilities of Transnational Corporations and Other Business Enterprises with Regard to Human Rights

Strumenti di self-regulation

- Codici di condotta
- Sistemi di certificazione

- **H. General provisions of implementation**

- 15. ... Each transnational corporation or other business **enterprise shall apply and incorporate these Norms in their contracts or other arrangements** and dealings with contractors, subcontractors, suppliers, licensees, distributors, or natural or other legal persons that enter into any agreement with the transnational corporation or business enterprise in order to ensure respect for and implementation of the Norms.

16. Transnational corporations and other businesses **enterprises shall be subject to periodic monitoring** and verification by United Nations...

18. Transnational corporations and other business enterprises **shall provide prompt, effective and adequate reparation** to those persons, entities and communities that have been adversely affected by failures to comply with these Norms through, inter alia, reparations, restitution, compensation and rehabilitation for any damage done or property taken. In connection with determining damages in regard to criminal sanctions, and in all other respects, these Norms shall be applied by national courts and/or international tribunals, pursuant to national and international law.

Elementi per una valutazione

- Riferiti agli **obblighi di rispetto** dei diritti: gli strumenti di soft law fungono da supporto interno e diritto internazionale cogenti
- Riferiti agli **obblighi di protezione e di realizzazione** gli strumenti di soft law presentano un ruolo essenziale e autonomo rispetto al diritto cogente
 - In questo caso gli strumenti di soft law mirano a concretizzare il principio secondo cui “**with power should come responsibility**”

VANTAGGI DEGLI STRUMENTI DI SOFT LAW:

- Poter agire laddove l'*hard law* è assente o ineffettivo
- poter elevare gli standard di tutela e promozione rispetto all'*hard law*
- potenziare la connessione tra diritti, nell'ottica dell'interdipendenza e indivisibilità dei diritti
- precisare standard e procedure per l'implementazione dei diritti

CONDIZIONI PER TALI VANTAGGI:

- monitoraggio e misurabilità degli obiettivi e dei risultati
- legittimità dell'azione

- Il ruolo “politico” delle TNCs ha a che fare con gli obblighi positivi verso i diritti umani
- Legittimazione ed efficacia degli strumenti di *soft law* in materia di obblighi positivi dipendono da due ordini di questioni:
 - 1) **definizione del contenuto normativo** del diritto in questione
 - 2) **qualificazione** precisa del tipo e grado di **responsabilità** attribuibile agli attori privati

**CONDIZIONI DI LEGITTIMITÀ DELLA
“TRANSNATIONAL NEW GOVERNANCE”**

1) **determinazione** del contenuto degli obblighi:

- “minimum content approach” vs “core rights approach”

2) Qualificazione del tipo e grado di responsabilità ascrivibile alle TNCs:

a) La responsabilità attribuita dagli strumenti di soft law con riferimento agli obblighi positivi non può e non dovrebbe configurarsi come una responsabilità giuridica.

- Responsabilità giuridica: individuale, retrospettiva, restrittiva
- Responsabilità emergente dal *soft law* in materia di TNCs e diritti umani: collettiva, condivisa (stato, organizzazioni internazionali, attori economici), prospettica

- b) Necessità di pensare, nell'applicazione degli strumenti di soft law,
- alle **forme di coordinamento** tra responsabilità dello **stato** (che è sempre primaria) e responsabilità delle **imprese**
 - ma anche di **coordinare l'azione di diversi attori privati**, di promuovere la loro collaborazione

c) Attenzione alla coerenza nei contenuti e alla efficacia del coordinamento tra hard law e soft law

Gli obblighi positivi paiono collegarsi al potere di definire agenda e regole ed al potere di persuasione delle TNCs

➤ Il potere di persuasione ad un tempo *esprime e richiede* la legittimazione politica delle imprese

➤ La legittimazione è alla base dell'efficacia degli strumenti di auto-regolamentazione

➤ La legittimazione è però sempre condizionata anche da fattori culturali e dal modo in cui altri attori interni alla società civile vedono le imprese e la loro attività