

**Comentarios y sugerencias del Centro de Estudios Legales y Sociales (CELS – Argentina) al  
Draft Rev.1 del 26 de marzo de 2018**

Estas observaciones están basadas en documento conjunto<sup>1</sup> elaborado con Centro de Derechos Humanos de la Universidad Diego Portales (Chile), Conectas Direitos Humanos (Brasil), FUNDAR. Centro de Análisis e Investigación (México), Comisión Argentina para los Refugiados y Migrantes (Caref-Argentina) y Asylum Access, donde están disponibles más información sobre los temas que detallaremos abajo.

**A. Regularización**

Comentarios generales

1. Si bien hubo avances en relación a los criterios de regularización (sobre todo en la acción g del objetivo 16), el concepto ha desaparecido del texto y esto implica una pérdida para su incorporación como elemento central de las políticas migratorias y concretamente un distanciamiento en relación a los términos de la Declaración de NY (cuyo anexo contemplaba el concepto). Las acciones de los distintos objetivos pueden estar redactadas en términos de acceso a la residencia, pero sería importante incorporar el concepto de regularización entre los objetivos del Pacto.
2. Mantener el concepto de regularización en el texto es esencial para la cohesión del Pacto en promover la migración regular en sus 360º grados (en la salida, entrada, permanencia y en retorno). Los mecanismos de regularización son centrales para responder a la dinámica migratoria en los países de destino. En esta etapa existe una cifra muy alta de migrantes en situación irregular que no serán retornados y que quedan en situación irregular por trabas en los procedimientos migratorios. No se trata de asumir un compromiso global con regularizar a todas las personas migrantes, sino más bien de asumir un compromiso global con criterios mínimos para los procedimientos de regularización. Al lado de los canales regulares, el acceso a servicios y el retorno, la regularización es uno de los procedimientos migratorios destinados a abarcar la migración irregular. Es clave, por lo tanto, que esta idea esté en los objetivos 12 y 5.
3. El nuevo objetivo 12 deja espacio para discutir las capacidades del Estado en los procedimientos migratorios y es importante profundizarlo. Al hacerlo es necesario:
  - Retomar la mención a la determinación de estatus presente en el *borrador cero* y eliminada en el *borrador uno*. Los flujos migratorios mixtos son complejos y la determinación del estatus regular del migrante, ya sea en aplicación de las convenciones de refugio o por otras vías, constituye un mecanismo de protección.
  - Explicitar a lo largo del objetivo que los canales regulares y la regularización son el marco en el que se desarrollan los mencionados procedimientos.
4. Asimismo, es necesario que el texto incluya acuerdos respecto de los criterios de regularización:
  - A la luz de los compromisos de protección de migrantes en particular situación de vulnerabilidad, las razones humanitarias deberían estar como un criterio para acceso a

---

<sup>1</sup> Disponible en español y en inglés. <https://www.cels.org.ar/web/wp-content/uploads/2018/02/CELS PactoGlobal.pdf> y <https://www.cels.org.ar/web/wp-content/uploads/2018/02/CELS GlobalCompact.pdf>

la residencia y no solamente para visas, en el objetivo 7. Por fin, faltaría el acceso a la regularización para las personas migrantes víctimas de delitos o de violaciones a los derechos humanos.

- En relación con el abordaje de 360° que propone el Pacto es necesario tener en cuenta las situaciones de hecho de las personas migrantes en los países de destino y así reconocer el “arraigo”, o tiempo efectivo de residencia y vínculo con el país de destino como un criterio posible de regularización. Esto es clave para alcanzar el objetivo 16.g, dado que en estos casos un retorno digno, sustentable y respetuoso de los derechos humanos es muchas veces impracticable.

#### Lenguaje sugerido

##### **OBJECTIVE 12, Paragraph 27:**

“We commit to increase legal certainty and predictability of migration procedures by developing and strengthening effective, human rights-based, and protection-sensitive mechanisms for the adequate and timely identification, assessment, screening, referral and assistance **for the purpose of status determination and regularization** of migrants.”

##### **OBJECTIVE 12, Paragraph 27.a:**

“Increase ~~the access to transparency of~~ migration procedures by ~~publicizing~~ promoting clear eligibility criteria for entry, admission, stay, work, study or other activities, **providing adequate counseling, establishing affordable rates and simplifying documents requirements** in order to avoid unnecessary delays and expenses for States and migrants”

##### **OBJECTIVE 7, Paragraph 22.c:**

“Establish comprehensive policies that protect and assist migrants in vulnerable situations, identify individual and contextual vulnerabilities and enable access to necessary human rights protections, **such as residence permission on humanitarian grounds**, at different stages of migration through individual screening and subsequent referral to adequate assistance.”

##### **OBJECTIVE 16, Paragraph 31.g:**

“Facilitate access to procedures towards residence status, including for workers, children, youth, families **and migrants that have acquired significant social ties due to the length of effective residency in the country**, with clear and transparent criteria, as a means to fully harness their contributions to sustainable development and other benefits of their integration, as well as to reduce the stigmas that may be associated with irregular status.”

##### **OBJECTIVE 5, Paragraph 20:**

We commit to adapt options and pathways for regular migration in **origin, transit, destination and return** ~~in a manner that reflects~~ **strengthening** demographic and global labour market realities, optimizes education opportunities, reunites families, and facilitates access to human rights protection.

##### **OBJECTIVE 9, Paragraph 24 INCLUDE A NEW ACCION:**

**“f) Provide migrants that have become victims of smuggling and other crimes or human rights violations with temporary or permanent residency and work permits for the purpose of allowing victims access to justice, including redress and compensation”**

#### **B. Control de las expulsiones**

##### Comentarios generales

1. La idea relacionada al control de las decisiones de expulsión, con criterios de no expulsión y procedimientos mínimos, no aparece en el párrafo principal del Objetivo 21. Se menciona solamente en la acción "e" de este objetivo, pero de manera bastante débil'.
2. De hecho, el objetivo avanza sustancialmente en el establecimiento de una obligación de los países de origen de recibir a personas retornadas, pero no en determinar las obligaciones de los países que deciden y ejecutan los retornos (países de destino y de tránsito).
3. Es importante que el objetivo 21 incorpore la obligatoriedad del análisis individual que contemple la garantía de los derechos humanos de las personas migrantes, el respeto al principio de no devolución y al debido proceso, incluyendo la garantía del derecho a la defensa y a procedimientos no sumarios.
4. En la acción "e", es esencial ampliar el conjunto de circunstancias que, en el análisis individual de cada caso, pueden pesar contra la expulsión.
  - En primer lugar, es necesario establecer claramente las circunstancias relacionadas al país de origen, en particular incluyendo un compromiso de respeto al principio de lo devolución.
  - Son igualmente importantes las circunstancias de vida de las personas en el país en que viven para determinar posibles violaciones producto de una expulsión. . La unidad familiar, las razones humanitarias y el arraigo y los vínculos sociales e inserción laboral fruto del tiempo de permanencia en el país deben ser incluidos entre los criterios para evaluar un orden de deportación o expulsión.

#### Lenguaje sugerido

#### **OBJECTIVE 21, Paragraph 36:**

"We commit to cooperate for safe, human rights-based and dignified return and readmission, ensuring that our returning nationals are duly received, in accordance with the obligation of States to readmit their own nationals. We further **reaffirm our commitment** to uphold the prohibition of collective **expulsion and the principle of non-refoulement, and ensure due process, effective remedy and individual analysis that consider human rights at stake, as well as** the preference of voluntary over forced return. **We will put an end to summary expulsions and deportations that endanger a serious and fair evaluation of the migrant's situation. We will** create conducive conditions for personal safety, economic empowerment, inclusion and social cohesion in communities, to ensure that reintegration of migrants and members of their families upon return to their countries of origin is sustainable".

#### **OBJECTIVE 21, Paragraph 36.e:**

"Ensure that return decisions are carried out by competent authorities, and that ~~returns avoid collective expulsions and~~ follow an individualized assessment of the circumstances that **would prevent** the return, such as risks of torture or other irreparable harm, **family separation or social ties and humanitarian reasons, as well as other considerations that would weigh against return**, in compliance with due process guarantees, **the right to defense and the best interests of the child**, and in accordance with international human rights law."

### **C. Criminalización**

#### Comentarios generales

1. La no criminalización de la migración no aparece en el texto de manera general, ni está en ningún objetivo. Por criminalización se entiende tanto la criminalización directa, cuando la migración irregular es considerada un delito, como la criminalización indirecta,

relacionada a la persecución de personas por el mero hecho de ser migrantes, especialmente por no contar con un permiso formal de residencia. Asimismo, la superposición de las tareas de combate al crimen y de implementación de la política migratoria generan también la criminalización simbólica de las personas migrantes, y fomentan la discriminación, el racismo y la xenofobia.

2. Sería importante que se incluya un compromiso con la no criminalización de la migración en el objetivo 7, sobre migrantes en situación de vulnerabilidad; y/o en el 16, relacionado con la inclusión social. La criminalización de la migración y la persecución de la migración irregular generan situaciones de vulnerabilidad y dificultan la inclusión social de las personas migrantes.
3. El lenguaje sobre acceso a servicios en el objetivo 15 debe ser mantenida. Es importante apoyarla. Sin embargo, al sacar el término firewall se pierde el vínculo con la persecución y criminalización, que puede ser mejor desarrollado en el objetivo 7.h.
4. En el objetivo 13 es importante expresar la realidad de los países que no usan la detención como un instrumento de política migratoria e indicar la búsqueda progresiva de terminar con la detención por razones migratorias. En este sentido es muy importante agregar el principio de no regresividad.

#### Lenguaje sugerido

#### **OBJECTIVE 16, Paragraph 31:**

“Empower migrants and societies to realize full inclusion and social cohesion 31. We commit to foster inclusive and cohesive societies by empowering migrants to become active members of society and promoting the reciprocal engagement of receiving communities and migrants in the exercise of their rights and obligations towards each other. We further commit to strengthen the welfare of all members of societies, **by ensuring the non-criminalization of migration**, minimizing disparities, avoiding polarization and increasing public confidence in policies and institutions related to migration, in line with the acknowledgment that fully integrated migrants are better positioned to contribute to prosperity.”

#### **OBJECTIVE 7, Paragraph 22.h:**

“Develop predictable migration policies that prevent migrants from falling into an irregular status due to legal and practical impediments in the country of destination **and implement the necessary measures to eliminate state action aimed at the persecution of irregular migration**, in order to reduce precariousness of status and related vulnerabilities, including by ensuring that public services are independent from immigration enforcement and **discouraging security forces, in the framework of their crime prevention functions, from developing administrative functions related to migration procedures.**”

#### **OBJECTIVE 13, Paragraph 28:**

“We commit to ensure that any detention in the context of international migration is based on law, non-arbitrary, based on necessity, proportionality and individual assessments, and carried out by competent officials, irrespective of whether detention occurs at the moment of entry, in transit, or proceedings of return. **We will ensure the non-regression principle in relation to the use of detention on migratory grounds.** We further commit **to work progressively to end all forms of migration detention and** take a human rights-based approach to any detention of migrants, using detention as a measure of last resort only and working to create alternatives.”

#### **D. Acceso a la justicia**

##### Comentarios generales

1. El acceso a la justicia está contemplado en dos acciones del texto (3.d y 10.h), pero no está en ningún objetivo. Podría ser incorporado de manera amplia al objetivo 7. A la vez, la importancia del acceso a la justicia en los procedimientos migratorios puede ser desarrollado en la acción “b” del objetivo 12.
2. Los objetivos 8 y 9, relacionados a delitos contra las personas migrantes, no poseen un componente clave de la no repetición: el acceso a la justicia.

Lenguaje sugerido

**OBJECTIVE 7, Paragraph 22:**

We commit to protect and assist migrants, in accordance with our obligations under international human rights law, by responding to particular, multiple and intersecting forms of vulnerability arising from personal characteristics, the reasons for leaving their country of origin, the circumstances in which they travel or the conditions they face on arrival. We further commit to uphold access to justice, the principle of the best interests of the child as the primary consideration in issues where children are concerned, and to apply a gender-responsive approach in addressing vulnerabilities, including in responses to mixed movements.

**OBJECTIVE 12, Paragraph 27.b:**

“Develop and conduct intra- and cross-regional specialized human rights-based trainings for first responders and government officials, including law enforcement and judicial bodies, to facilitate and standardize identification and referral of, as well as appropriate assistance and counselling, in a culturally-sensitive way, to victims of crimes and human rights violations, trafficking in persons, migrants at risk, including children, in particular those unaccompanied or separated, and persons affected by any form of exploitation and abuse related to smuggling of migrants under aggravating circumstances.”

**OBJECTIVE 8, Paragraph 23:**

“We commit to cooperate internationally to save lives and prevent migrant deaths and injuries through joint search and rescue operations, standardized collection and exchange of information. We further commit to identify those who have died or gone missing, and to facilitate access to justice and communication with affected families.”

**OBJECTIVE 8, Paragraph 23.d:**

“Establish transnational coordination channels and designate contact points for families looking for missing migrants, through which families can have access to justice and be kept informed on the status of the search, while respecting international data protection standards