

ÍNDICE SUMARIO

INTRODUCCIÓN	9
--------------------	---

PRIMERA PARTE

DILEMAS DEL PODER JUDICIAL EN LA ARGENTINA A COMIENZOS DEL TERCER MILENIO

1

EL DILEMA DE LOS LÍMITES ENTRE LA POLÍTICA Y LA JUSTICIA

Introducción	17
1. Las limitaciones extrínsecas: cuestiones políticas no judiciales	18
A. Descripción	18
B. Corriendo la línea	20
C. La "politicidad" de las cuestiones	22
D. Nuestra opinión	23
2. Limitaciones intrínsecas: el juez y el político	24

2

EL DILEMA DE LOS LÍMITES DE LA INTERPRETACIÓN JUDICIAL

1. Fundamentos de la libertad interpretativa del juez	27
---	----

A. La libertad interpretativa como herramienta adaptativa.....	28
a) Como definición ideológica.....	28
b) Como solución epistemológica.....	30
B. La libertad interpretativa como garantía institucional.....	30
2. Necesidad de estabilidad jurídica.....	31

SEGUNDA PARTE

ANÁLISIS DE FALLOS PARADIGMÁTICOS DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN (2003-2013)

I. DERECHOS HUMANOS Y CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD

PERSPECTIVA HISTÓRICA

.....	37
-------	----

PERSPECTIVA JURÍDICA

1

INTRODUCCIÓN

.....	51
-------	----

2

LAS FUENTES: DERECHO INTERNO Y DERECHO INTERNACIONAL EN MATERIA DE DERECHOS HUMANOS

Introducción.....	55
-------------------	----

1. Métodos de inserción de los tratados internacionales al orden jurídico nacional. El caso argentino.....	56
A. El criterio del juez Boggiano.....	56
B. Nuestra opinión.....	57
2. Juicio de comprobación (compatibilidad) del constituyente.....	59
A. Criterio de los jueces Boggiano y Fayt.....	59
B. Nuestra opinión.....	62
3. Ubicación de los tratados sobre derechos humanos con jerarquía constitucional dentro del orden jurídico argentino (arts. 31 y 75, inc. 22 de la CN).....	64
A. Criterio de los jueces Fayt, Belluscio y Boggiano.....	64
B. Nuestra opinión.....	65

3

LA JURISDICCIÓN: JURISDICCIÓN NACIONAL Y JURISDICCIÓN UNIVERSAL EN MATERIA DE DERECHOS HUMANOS

Introducción.....	69
1. La interpretación sustantivista y procesalista del artículo 118 de la CN.....	70
2. El contenido del Derecho de Gentes.....	71
A. Caracterización y fuentes del Derecho de Gentes.....	71
a) Criterios de Maqueda, Boggiano y Lorenzetti.....	71
B. Derecho de Gentes, Derecho Natural y fórmula de Radbruch.....	73
a) Zaffaroni.....	73
b) Lorenzetti.....	74
c) Belluscio.....	75
C. El criterio de "Mazzeo".....	76
3. El artículo 118 de la CN y la jurisdicción universal.....	77
4. Nuestra opinión sobre el artículo 118 de la CN.....	80
A. Naturaleza jurídica del artículo 118 de la CN.....	80
B. ¿Habilita el artículo 118 de la CN a la jurisdicción universal? ...	81

**LOS CONTROLES: CONTROL DE CONVENCIONALIDAD
Y CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD EN
MATERIA DE DERECHOS HUMANOS**

1. El control de convencionalidad. Definición	85
2. Fuente de la vinculatoriedad. Significado de la expresión “en las condiciones de su vigencia” con la que son incorporados los tratados sobre derechos humanos con jerarquía constitucional (art. 75, inc. 22, de la CN).	87
3. Alcance de la vinculatoriedad	89
A. Sujeción a los fallos de la CIDH	90
a) Criterio de la CIDH	90
b) Criterio de la CSJN	90
c) El test para la aplicación de la jurisprudencia de los órganos interamericanos de protección de derechos humanos en el ámbito interno propuesto por el procurador general en el caso “Acosta”	92
B. Sujeción a las opiniones consultivas de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	94
4. Nuestra opinión	95
A. Sobre la fuente de la vinculatoriedad. La expresión “en las condiciones de su vigencia”	95
B. Sobre el alcance de la vinculatoriedad de las decisiones y opiniones de los organismos internacionales.	97

**PRESCRIPCIÓN, COSA JUZGADA Y OBEDIENCIA
DEBIDA EN DELITOS DE LESA HUMANIDAD**

.....	101
1. La prescripción de los delitos de lesa humanidad. Introducción.	102
A. Utilidad de la sanción penal en los delitos de lesa humanidad	103

B. ¿Derecho constitucional a la pena o derecho constitucional a la exención de la pena?	104
2. La seguridad jurídica y la búsqueda de la verdad	106
A. El Estado como represor, como juzgador y como perdonador	107
B. El riesgo de consagrar un Derecho Penal del enemigo	109
C. Los actos propios y el principio de <i>ne bis in idem</i>	111
3. La obediencia debida. Introducción	113
A. La obediencia debida en el caso “Camps”	114
a) La especificidad del orden jurídico militar y el Derecho como sistema	114
b) La obediencia debida y el contexto histórico	115
c) Los delitos establecidos en la Constitución y el rol de los poderes constituidos	116
d) La abolición constitucional de la tortura y la dispensa infraconstitucional al torturador	118
e) El torturador como un burócrata	119
B. El cambio de criterio en “Simón”	120

II. DERECHOS HUMANOS EN PARTICULAR

1

DERECHO A LA VIDA

EL CASO DEL ABORTO

Introducción	123
1. Análisis del fallo	124
A. La necesidad del fallo	124
B. Estructura lógica del fallo	126
a) Primer argumento: no existen normas constitucionales específicas que avalen la prohibición del aborto en caso de embarazo por violación de una mujer no demente o idiota	126
b) Segundo argumento: la cláusula legal aplicable al caso (art. 86, inc. 2º del Código Penal) puede ser interpretada de un modo amplio (despenalización)	128

2. Nuestra opinión.....	129
A. El análisis de la normativa constitucional	129
a) Es declaración porque no podía ser reserva	130
b) El hecho de que sea declaración no restringe su vigencia	130
c) La declaración tiene jerarquía constitucional	131
B. El análisis de la normativa infraconstitucional.....	131
C. El fallo termina permitiendo lo que –según su propio criterio– no debería permitir.....	132
3. El aborto <i>lege ferenda</i>	133
A. ¿Quién debe establecer los criterios normativos sobre el aborto?.....	133
B. Criterios normativos sobre el aborto.....	134

2

DERECHO A LA IDENTIDAD

SUPRESIÓN DE LA IDENTIDAD Y DERECHO A LA VERDAD

1. La identidad.....	139
2. El régimen político entre 1976-1983.....	140
A. El totalitarismo	140
B. El gobierno militar en Argentina entre 1976-1983	142
3. La desaparición forzada de personas y el falseamiento de la identidad durante el gobierno militar en la Argentina	147
4. El descubrimiento de la identidad falseada	151
A. Las preguntas posibles y las respuestas hipotéticas.....	151
B. Las respuestas de la Corte	152
a) El caso “Muller”	152
b) El caso “H., G. S.”.....	153
c) El caso “Vázquez Ferrá”	154
d) El caso “Gualtieri Rugnone de Prieto”	156
1) Voto general.....	156
2) Votos específicos.....	158

DERECHO A LA INTIMIDAD

PERSPECTIVA HISTÓRICA. VIDA COTIDIANA Y DROGAS EN LA ARGENTINA DE LOS ÚLTIMOS SESENTA AÑOS

1. Vida cotidiana.....	161
2. Las drogas.....	170

PERSPECTIVA JURÍDICA. EL CASO DE LA TENENCIA DE DROGA PARA USO PERSONAL

1. Sinopsis de la causa.....	177
2. El caso "Bazterrica".....	178
3. El caso "Arriola". Los "nuevos-viejos" fundamentos de la Corte para volver a una línea jurisprudencial abandonada.....	179
A. El fracaso de la política criminal basada en la incriminación de la tenencia para uso personal.....	181
B. La incorporación de tratados internacionales con jerarquía constitucional en la reforma de 1994.....	183
a) Principio <i>pro homine</i>	183
b) Autonomía personal.....	183
c) Dignidad del ser humano.....	184
d) No estigmatización.....	184
C. El voto de Argibay y la línea interpretativa en este tema.....	185

DERECHO A EJERCER LIBREMENTE EL CULTO

LA OBJECCIÓN RELIGIOSA FRENTE A LOS TRATAMIENTOS MÉDICOS

1. Concepto de salud.....	189
2. La salud como preocupación pública y como derecho individual... ..	192
A. La salud como preocupación pública.....	192
B. La salud como derecho individual.....	193

3. Vida, salud y tratamientos médicos.....	194
A. Las posiciones en pugna	194
B. Los límites del salvataje de la vida en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	195
a) El caso “Bahamondez”.....	195
1) Los hechos	195
2) La decisión.....	196
b) El caso “Albarracini Nieves”.....	198
1) Los hechos (extraídos de los consids. 1 a 4 del fallo).....	198
2) La decisión. Vinculación con “Bahamondez”.....	199

5

LIBERTAD DE EXPRESIÓN

LA PRENSA Y LOS LECTORES DESDE UNA MIRADA HISTÓRICA

.....	201
1. Derivas de una relación compleja: prensa, lectores y Estado	202
2. Hacia una historia de los medios	211

PERSPECTIVA JURÍDICA

I. LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y RESPONSABILIDAD DEL PERIODISTA

Introducción	213
1. Criterios jurisdiccionales	216
A. Test de veracidad	216
B. Doctrina de la real malicia.....	217
2. <i>Status</i> y vinculación de los estándares	218
3. Hipótesis de responsabilidad	219
A. Para los “hechos”	219
B. Para las “opiniones”	220
4. El umbral de tolerancia	222

II. LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y PAUTA DE PUBLICIDAD OFICIAL

1. El caso “Editorial Río Negro”	223
A. Síntesis de la causa originaria	223
a) Libertad de expresión y libertad de empresa	225
b) Los límites del control del Poder Judicial en el tema	226
B. La línea de doctrina judicial del fallo	227
C. El fallo de 2010	228
2. El caso “Editorial Perfil”	229

III. DERECHO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA

1. Información, conocimiento y expresión	230
2. El caso “Asociación Derechos Civiles”	231

6

ACCESO A LA VIVIENDA DIGNA

OPERATIVIDAD DE LOS DERECHOS BÁSICOS EN UNA SOCIEDAD DESIGUAL

1. Los hechos (extraídos de los considerandos 1, 2 y 3 del fallo)....	233
2. La sentencia	235
A. Marco normativo	235
a) Constitución Nacional	235
b) Tratados internacionales con jerarquía constitucional	236
c) Tratados internacionales sin jerarquía constitucional	237
d) Normas de la Ciudad de Buenos Aires	237
B. La decisión	238
3. La referencia a la teoría de la justicia de John Rawls como andamiaje teórico para validar un reparto de cargas y beneficios en el marco de una sociedad desigual	240
A. El Contrato Social Instrumental en la versión de John Rawls	241
a) El objetivo	241
b) El hombre contratante	241

c) El “estado de naturaleza”	242
d) Los principios	245
B. La Constitución argentina como	
Contrato Social Instrumental	246
a) Primer principio	246
1) Enunciación	246
2) Realización constitucional	246
b) Segundo principio	248
1) Enunciación	248
2) Realización constitucional	248
c) Primera norma de prioridad (la prioridad de la libertad) ...	250
Enunciación	250
1) Primer caso	250
Realización constitucional	250
2) Segundo caso	253
d) Segunda norma de prioridad (la prioridad de	
la justicia sobre la eficacia y el bienestar)	253

7

RELACIÓN DE EMPLEO

**CONSIDERACIÓN DEL TRABAJO Y DEL
TRABAJADOR. PROYECCIONES ECONÓMICAS**

1. Una sentencia de equidad en materia de	
indemnización por despido sin causa	257
Caso “Vizzoti, Carlos Alberto c/Amsa SA	
s/Despido”, del 14-9-2004, <i>Fallos</i> : 327:3677	257
A. Los hechos	257
B. La pauta legal y la pauta judicial	258
2. Constitución e indemnización	260
Caso “Aquino, Isacio c/Cargo Servicios Industriales	
SA”, del 21-9-2004, <i>Fallos</i> : 327:3753	260
A. Los hechos (extraídos del dictamen	
del procurador general, ítem III)	260
B. Las normas en pugna	261

C. ¿Aplicación de normas del Código Civil al Derecho Laboral o aplicación de la Constitución al Derecho Laboral?.....	262
D. Los tratados internacionales y el principio de progresividad.....	265
E. La decisión.....	266
3. La consideración del trabajo y del trabajador.....	267
A. Los criterios posibles.....	267
B. El criterio de la Corte.....	268

8

LIBERTAD SINDICAL

PERSPECTIVA HISTÓRICA

.....	271
-------	-----

PERSPECTIVA JURÍDICA

1. Regulación jurídica de las condiciones de trabajo en la Argentina.....	291
A. Primera etapa (regulación infraconstitucional). Desde la regulación civil hasta la regulación laboral.....	291
a) La regulación civil.....	291
b) La legislación laboral.....	293
B. Segunda etapa (regulación constitucional).....	295
a) La Constitución de 1949.....	295
b) Las normas constitucionales vigentes.....	296
2. El modelo sindical argentino.....	297
A. Gremio y sindicato.....	297
B. El modelo sindical en la Constitución y en la jurisprudencia (el caso "ATE").....	298
a) Resumen de los antecedentes del caso (extraído del considerando 1 del fallo).....	299
b) El fallo de la Corte.....	300
C. Tutela sindical.....	304

PROTECCIÓN DEL MEDIO AMBIENTE

EL CASO DEL RIACHUELO

1. El Riachuelo	307
A. Un río distinto.....	307
B. Un puerto frustrado.....	311
C. Las marcas de las riberas.....	312
2. El caso "Mendoza".....	313

MOVILIDAD JUBILATORIA

.....	321
-------	-----



Facultad de Ciencias
UNER Económicas

DPTO. BIBLIOTECA-HEMEROTECA
 "RAÚL PREBISCH"