

# Índice general

|                            |    |
|----------------------------|----|
| Introducción .....         | 9  |
| Prólogo .....              | 10 |
| Aclaraciones previas ..... | 15 |

A — ANÁLISIS DE LA APLICACIÓN  
DE LA PARTE PRIMERA «DEBERES DE LOS ESTADOS  
Y DERECHOS PROTEGIDOS» DE LA CADH

PARTE I — DEBERES DE LOS ESTADOS  
Y DERECHOS PROTEGIDOS

CAPÍTULO I — ENUMERACIÓN DE DEBERES

Art. 1° — «Obligación de respetar los derechos»

|      |   |    |
|------|---|----|
| § 1. | Contenido de la obligación de respetar y garantizar los derechos .....          | 31 |
| a)   | Seguridad, política criminal y obligación de respetar los derechos .....        | 32 |
| b)   | El rol de los defensores de derechos humanos .....                              | 33 |
| c)   | El papel del «control de convencionalidad» .....                                | 35 |
| d)   | Obligación de garantizar los derechos y mayorías populares .....                | 36 |
| e)   | Obligación de garantizar los derechos y la «lucha contra el terrorismo» .....   | 37 |
| § 2. | Obligaciones respecto de personas en especial situación de vulnerabilidad ..... | 38 |
| a)   | Civiles en conflictos armados .....   | 38 |
| b)   | Pueblos indígenas .....   | 39 |
| c)   | Personas con discapacidad .....   | 40 |
| 1.   | Medidas que los Estados deben tomar al respecto .....                           | 41 |
| 2.   | Instituciones de salud mental .....   | 43 |
| 3.   | Niños y niñas con discapacidad .....  | 43 |
| 4.   | VIH/SIDA y discapacidad .....   | 44 |
| d)   | Personas migrantes .....  | 45 |
| e)   | Personas desplazadas .....  | 47 |
| § 3. | Obligación de garantía y servicios de salud .....                               | 47 |
| —    | Rol de los organismos de supervisión médica .....                               | 49 |

|      |   |    |
|------|---|----|
| § 4. | Atribución de responsabilidad internacional al Estado .....                                     | 50 |
|      | a) Aspectos generales .....   | 50 |
|      | 1. Responsabilidad internacional y cambios de gobierno .....                                    | 51 |
|      | 2. Legitimación activa ante el Sistema Interamericano .....                                     | 51 |
|      | 3. Legitimación pasiva ante el Sistema Interamericano .....                                     | 51 |
|      | 4. Subsidiariedad de la responsabilidad internacional .....                                     | 52 |
|      | 5. Responsabilidad objetiva .....   | 52 |
|      | b) Responsabilidad por el obrar de agentes públicos .....                                       | 53 |
|      | — Terrorismo de Estado .....  | 53 |
|      | c) Responsabilidad por el obrar de particulares .....   | 54 |
|      | 1. Casos de atribución de responsabilidad al Estado por el obrar de grupos paramilitares .....  | 55 |
|      | 2. Responsabilidad del Estado por tercerización de servicios públicos .....                     | 56 |
|      | 3. Responsabilidad estatal en contextos de violencia contra la mujer .....                      | 57 |
| § 5. | Obligación de investigar violaciones de derechos humanos .....                                  | 59 |
|      | a) Obligación de investigar y derecho a la verdad .....   | 61 |
|      | b) Consecuencias negativas de la impunidad .....  | 62 |
|      | c) Investigación de desapariciones forzadas .....   | 62 |
|      | d) Investigación de situaciones de uso excesivo de la fuerza por personal policial .....        | 64 |
|      | e) Investigación de ejecuciones extrajudiciales .....   | 65 |
|      | f) Investigación de delitos de lesa humanidad .....   | 66 |
|      | g) Acceso de las víctimas a las medidas de investigación .....                                  | 68 |
|      | h) La investigación en contextos de violencia contra la mujer .....                             | 68 |
|      | i) Investigación de casos complejos .....   | 71 |
|      | j) Demoras de la víctima y efectividad de la investigación .....                                | 71 |
|      | k) El deber de investigar violaciones de derechos humanos en otros sistemas .....               | 72 |
|      | — Obstáculos internos a la investigación y juzgamiento de violaciones de derechos humanos ..... | 73 |
| § 6. | Obligación de reparar a las víctimas .....  | 74 |
|      | a) La reparación en casos de tortura .....  | 76 |
| § 7. | Obligación de no discriminar .....  | 77 |
|      | a) Diferencia de esta obligación con la contenida en el art. 24 .....                           | 77 |
|      | b) Concepto de discriminación .....   | 77 |
|      | c) Contenido de la obligación .....   | 78 |
|      | 1. Carga de la prueba .....   | 79 |
|      | 2. Esquema de análisis frente a posibles casos de discriminación .....                          | 79 |
|      | d) Discriminación por orientación sexual .....  | 80 |
|      | — Orientación sexual e interés superior del niño .....  | 82 |
|      | e) Discriminación y personas migrantes .....  | 84 |
|      | f) Discriminación contra la mujer .....   | 84 |
|      | g) Discriminación por origen étnico .....   | 86 |
|      | h) Discriminación indirecta .....   | 87 |
|      | i) Discriminación y personas con VIH/SIDA .....   | 88 |
|      | <b>Art. 2° — «Deber de adoptar disposiciones de derecho interno»</b>                            |    |
| § 1. | Contenido de la obligación .....  | 90 |
|      | a) Carácter adecuado y efectivo de las medidas de protección .....                              | 92 |
|      | b) Adopción de medidas y territorios indígenas .....  | 92 |
|      | c) Medidas de control de instituciones de salud .....   | 93 |

|  |     |
|--|-----|
| d) Medidas de capacitación para fuerzas de seguridad .....               | 94  |
| e) Medidas de prevención y violencia contra la mujer .....               | 94  |
| § 2. Sanción de leyes contrarias a la Convención .....                   | 95  |
| — Leyes de amnistía .....  | 95  |
| 1. Leyes de amnistía y aprobación popular .....                          | 96  |
| 2. Amnistías desde la perspectiva de otros órganos internacionales ..... | 97  |
| § 3. Lineamientos en torno a la tipificación penal de delitos .....      | 100 |
| — Obligación de tipificar determinados delitos .....                     | 101 |
| 1. Desaparición forzada de personas .....                                | 102 |
| 2. Mala praxis médica .....  | 104 |
| 3. Venta de niños y niñas .....  | 104 |

## CAPÍTULO II — DERECHOS CIVILES Y POLÍTICOS

### Art. 3° — «Derecho al reconocimiento de la personalidad jurídica»

|   |     |
|---|-----|
| § 1. Contenido del derecho .....  | 105 |
| § 2. Deber de asegurar el reconocimiento .....  | 106 |
| § 3. Personalidad jurídica y desaparición forzada de personas .....                     | 107 |
| a) Primera etapa: la desaparición forzada no implica una violación a este derecho ..... | 107 |
| b) Segunda etapa: cambio jurisprudencial .....  | 107 |
| § 4. Derecho a la identidad .....   | 110 |
| § 5. Personalidad jurídica y pueblos indígenas .....                                    | 111 |
| — Derecho a la identidad cultural de los pueblos indígenas .....                        | 112 |

### Art. 4° — «Derecho a la vida»

|  |     |
|--|-----|
| § 1. Contenido y amplitud del derecho a la vida .....  | 114 |
| — Derecho de los pueblos indígenas a una vida digna .....  | 115 |
| § 2. Comienzo de la vida humana .....  | 116 |
| a) Concepto de persona .....   | 116 |
| b) Momento de la concepción .....  | 116 |
| c) ¿Es el embrión una persona? Análisis histórico .....  | 119 |
| d) El estatus legal del embrión .....  | 120 |
| e) La fecundación <i>in vitro</i> .....  | 121 |
| f) Conclusiones .....  | 122 |
| § 3. El Estado como garante del derecho a la vida .....  | 122 |
| a) Derecho a la vida y ejecuciones extrajudiciales .....   | 123 |
| b) Derecho a la vida y uso de la fuerza por parte del Estado .....   | 124 |
| § 4. Pena de muerte .....  | 125 |
| a) Arbitrariedad de la legislación que prevé la pena de muerte: el caso «Hilaire, Constantine, Benjamin y otros» ..... | 126 |
| b) Derecho a solicitar la amnistía, el indulto o la conmutación de la pena .....                                       | 127 |
| c) Pena de muerte y procesos de extradición .....  | 128 |
| — Atribución de responsabilidad internacional en estos casos .....   | 130 |
| § 5. Desaparición forzada de personas .....  | 132 |
| a) Continuidad y carácter complejo de la violación .....   | 132 |
| b) Ausencia del cuerpo de la víctima y responsabilidad estatal .....   | 135 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| § 6. | Derecho a la vida y Derecho internacional humanitario .....                                | 135 |
|      | a) El principio de distinción .....  | 136 |
|      | b) El principio de proporcionalidad .....  | 137 |
|      | c) El principio de precaución .....  | 137 |
|      | <b>Art. 5° — «Derecho a la integridad personal»</b>  |     |
| § 1. | Torturas y tratos crueles, inhumanos o degradantes .....                                   | 138 |
|      | a) Conceptualización y determinación .....   | 138 |
|      | — Amplitud .....   | 140 |
|      | b) Otras modalidades que puede asumir una violación de este derecho .....                  | 140 |
|      | 1. Sufrimientos psíquicos y morales .....  | 140 |
|      | 2. Incumplimiento del deber de investigar .....  | 141 |
|      | c) Imposibilidad de suspender su vigencia .....  | 141 |
|      | d) Presunciones utilizadas por la Corte .....  | 142 |
|      | — Ejemplos .....   | 142 |
|      | e) Ejemplos de tratos crueles, inhumanos y degradantes .....                               | 143 |
|      | 1. Incomunicación de personas .....  | 144 |
|      | 2. Personas condenadas a muerte .....  | 144 |
|      | 3. Violencia sexual .....  | 145 |
|      | 4. Imposibilidad de enterrar a familiares .....  | 146 |
|      | f) Tortura y procesos de extradición .....   | 147 |
|      | — Atribución de responsabilidad internacional en estos casos .....                         | 148 |
| § 2. | La prohibición de las penas corporales .....   | 150 |
|      | — Ejemplo de un caso de aplicación de penas corporales .....                               | 153 |
| § 3. | Integridad física de los familiares de las víctimas .....                                  | 154 |
|      | — Ejemplos de violaciones a la integridad personal de los familiares de las víctimas ..... | 155 |
| § 4. | Personas privadas de la libertad .....   | 157 |
|      | a) La posición de garante del Estado .....   | 157 |
|      | b) Condiciones de detención .....  | 159 |
|      | — Ejemplo de condiciones inhumanas de detención .....                                      | 160 |
|      | c) Uso de celdas de aislamiento .....  | 161 |
|      | d) Derecho a la atención médica de las personas privadas de la libertad .....              | 161 |
|      | — Ejemplo de incumplimiento de este deber .....  | 163 |
|      | e) Mujeres privadas de la libertad .....   | 163 |
|      | — Inspecciones vaginales .....   | 164 |
|      | f) Migrantes privados de la libertad .....   | 164 |
|      | g) Derecho a recibir visitas .....   | 166 |
| § 5. | Obligación de separar a los procesados de los condenados .....                             | 167 |
| § 6. | Integridad personal de las personas internadas en establecimientos psiquiátricos .....     | 168 |
| § 7. | Uso de la fuerza por las autoridades estatales .....                                       | 170 |
|      | a) Excepcionalidad .....   | 171 |
|      | b) Principios que deben regir el uso de la fuerza .....                                    | 172 |
|      | 1. Legalidad .....   | 172 |
|      | 2. Necesidad .....   | 172 |
|      | 3. Proporcionalidad .....  | 173 |
|      | c) Deber de adoptar medidas posteriores .....  | 174 |

|   |  |     |
|---|--|-----|
| § 8.  | Integridad física y desaparición forzada de personas .....                               | 174 |
| § 9.  | Integridad personal y servicio militar .....   | 175 |
| <b>Art. 6° — «Prohibición de la esclavitud y servidumbre»</b> |  |     |
| § 1.  | Contenido de este artículo .....   | 178 |
|   | — Ejemplo de violación .....   | 179 |
| <b>Art. 7° — «Derecho a la libertad personal»</b>             |  |     |
| § 1.  | Contenido y amplitud del derecho a la libertad personal .....                            | 180 |
| § 2.  | Motivos que pueden habilitar una detención .....   | 182 |
|   | a) Principio de tipicidad .....  | 182 |
|   | b) Razonabilidad de las sospechas .....  | 182 |
| § 3.  | Derecho de la persona a conocer los motivos de su detención .....                        | 183 |
| § 4.  | Derecho del detenido a informar a terceros sobre su detención .....                      | 183 |
| § 5.  | Derecho a ser puesto ante un juez o autoridad competente .....                           | 184 |
| § 6.  | Derecho a recurrir ante un juez para que decida sobre la legalidad de la detención ..... | 185 |
| § 7.  | Diferentes modalidades que puede asumir la privación de la libertad .....                | 186 |
|   | a) Incomunicación .....  | 186 |
|   | b) Demoras por averiguación de identidad .....   | 186 |
|   | c) Detenciones <i>in fraganti</i> .....  | 187 |
|   | d) Detenciones colectivas .....  | 187 |
|   | e) Prisión preventiva .....  | 188 |
|   | 1. Motivos que pueden habilitarla .....  | 188 |
|   | 2. Duración y cese de la medida .....  | 189 |
| § 8.  | Libertad personal y desaparición forzada de personas .....                               | 190 |
| § 9.  | Privación de libertad de niños y niñas .....   | 191 |
| <b>Art. 8° — «Garantías judiciales»</b>                       |  |     |
| § 1.  | El debido proceso legal. Aspectos generales .....  | 192 |
| § 2.  | Ámbito de aplicación de las garantías del debido proceso .....                           | 193 |
|   | a) Aplicación al ámbito administrativo .....   | 194 |
|   | b) Aplicación al ámbito laboral .....  | 195 |
|   | c) Aplicación al ámbito electoral .....  | 195 |
|   | d) Aplicación a actuaciones previas a un proceso judicial .....                          | 196 |
|   | e) Aplicación a estados de emergencia .....  | 196 |
| § 3.  | Características que deben reunir las normas procesales .....                             | 196 |
|   | a) Acerca de la definición precisa de las normas procesales y su previsibilidad .....    | 196 |
|   | b) Principio de legalidad y normas procesales .....                                      | 197 |
| § 4.  | Derecho a ser juzgado en un plazo razonable .....  | 198 |
|   | a) Deber del Estado de justificar la demora de los procesos .....                        | 199 |
|   | b) Comienzo y finalización del plazo de un proceso .....                                 | 199 |
|   | — Alcance a la etapa de ejecución de sentencias .....                                    | 199 |
|   | c) Elementos a considerar para determinar la razonabilidad del plazo .....               | 200 |
|   | 1. Complejidad del asunto .....  | 201 |
|   | 2. Actividad procesal del interesado .....   | 201 |
|   | 3. Afectación de la situación jurídica de la persona involucrada .....                   | 202 |
|   | 4. Prioridad a las personas en situación de vulnerabilidad .....                         | 203 |
|   | 5. Sobrecarga de causas .....  | 204 |

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 5.  | Juez competente, independiente e imparcial .....                                  | 204 |
| a)    | Extensión de estos requisitos a los órganos no judiciales investigadores .....    | 204 |
| b)    | Juez natural .....  | 205 |
| 1.    | Juez natural y fueros especiales .....  | 205 |
| 2.    | Jurisdicción penal militar .....  | 206 |
| c)    | Independencia de los jueces .....   | 208 |
| 1.    | Estabilidad e inamovilidad de los jueces .....                                    | 208 |
| 2.    | Independencia de los jueces y mecanismos de remoción .....                        | 210 |
| 3.    | Causales de remoción .....  | 211 |
| 4.    | Independencia y jueces provisionales .....  | 215 |
| 5.    | Independencia y presiones externas .....  | 216 |
| 6.    | Mecanismos de designación de magistrados .....                                    | 217 |
| d)    | Imparcialidad de los jueces .....   | 218 |
| —     | Imparcialidad y mecanismos de excusación y recusación .....                       | 220 |
| § 6.  | Presunción de inocencia y estándares probatorios del proceso penal .....          | 221 |
| —     | Prisión preventiva .....  | 223 |
| 1.    | Motivos que pueden habilitarla .....  | 224 |
| 2.    | Duración y cese de la medida .....  | 224 |
| § 7.  | Momento a partir del que rige el derecho de defensa .....                         | 225 |
| § 8.  | Derecho a ser puesto sin demora ante el órgano judicial competente .....          | 226 |
| § 9.  | Derecho a una defensa eficaz y la importancia de la defensa pública .....         | 227 |
| a)    | Responsabilidad internacional por ineficacia de la defensa pública .....          | 230 |
| b)    | El rol de los órganos judiciales frente a la defensa ineficaz .....               | 231 |
| § 10. | Derecho a entrevistarse con un abogado .....                                      | 233 |
| § 11. | Derecho a la información sobre la asistencia consular .....                       | 234 |
| § 12. | Derecho a interrogar testigos .....   | 236 |
| —     | Testigos de identidad reservada .....   | 236 |
| § 13. | Derecho a conocer la acusación .....  | 238 |
| —     | Pruebas reservadas .....  | 239 |
| § 14. | Principio de coherencia entre acusación y sentencia .....                         | 240 |
| —     | Principio de coherencia y juicios de peligrosidad .....                           | 241 |
| § 15. | Tiempo y medios adecuados para la preparación de la defensa .....                 | 242 |
| § 16. | Derecho a recurrir un fallo ante juez o tribunal superior .....                   | 243 |
| a)    | Características que debe reunir el órgano revisor .....                           | 243 |
| b)    | Regulación del derecho a recurrir en el orden interno .....                       | 244 |
| c)    | Requisitos que debe satisfacer el recurso: amplitud del derecho a recurrir .....  | 245 |
| § 17. | Debido proceso y formalismo legal .....   | 245 |
| § 18. | Derecho a ser oído .....  | 246 |
| —     | Derecho de los niños y niñas a ser oídos .....                                    | 247 |
| § 19. | Derecho a no ser juzgado dos veces por un mismo hecho .....                       | 249 |
| —     | Absolución en primera instancia y condenación en segunda: el caso «Mohamed» ..... | 250 |
| § 20. | Fundamentación y motivación de las decisiones judiciales .....                    | 252 |
| § 21. | Confesiones obtenidas mediante el uso de la fuerza .....                          | 252 |
| § 22. | Prescripción y violaciones de Derechos Humanos .....                              | 254 |
| § 23. | Debido proceso y Ministerio Público .....   | 254 |
| § 24. | Debido proceso y pena de muerte .....   | 255 |
| § 25. | Realización de medidas sin la presencia de la contraparte .....                   | 255 |

|   |     |
|---|-----|
| § 26. Enfermedades mentales y responsabilidad penal .....   | 255 |
| § 27. Actos no susceptibles de impugnación .....  | 256 |
| § 28. Garantías Judiciales de los familiares de las víctimas .....                                | 256 |
| § 29. Acceso a la justicia y costos del proceso .....   | 256 |
| § 30. Debido proceso y personas migrantes .....   | 257 |
| <br><b>Art. 9° — «Principio de legalidad y de retroactividad»</b>                                 |     |
| § 1. Importancia del principio de legalidad .....   | 257 |
| § 2. Definición clara y precisa de los tipos penales .....  | 258 |
| a) La tipificación del delito de «terrorismo» .....   | 259 |
| b) Principio de legalidad y delitos de pertenencia: el caso «Pacheco Teruel» .....                | 263 |
| c) Principio de legalidad y delitos culposos .....  | 264 |
| d) Principio de legalidad y normas penales militares .....  | 264 |
| § 3. Definición precisa y normas civiles .....  | 265 |
| § 4. Aplicación del principio de legalidad al área administrativa .....                           | 265 |
| § 5. Principio de legalidad y normas procesales .....   | 266 |
| § 6. Prohibición de la aplicación retroactiva de las normas punitivas .....                       | 267 |
| § 7. Aplicación de la ley penal más favorable .....   | 268 |
| § 8. Acerca de la peligrosidad penal .....  | 268 |
| <br><b>Art. 10 — «Derecho a indemnización»</b>  |     |
| § 1. El caso «Grande v. Argentina» .....  | 269 |
| <br><b>Art. 11 — «Protección de la honra y de la dignidad»</b>                                    |     |
| § 1. Contenido y ámbito de aplicación .....   | 270 |
| a) Conceptualización y protección de la “vida privada” .....                                      | 270 |
| b) Protección del domicilio .....   | 271 |
| c) Protección de la honra .....   | 271 |
| d) Posibilidad de aplicar restricciones .....   | 272 |
| § 2. Vida privada y protección de las comunicaciones telefónicas .....                            | 272 |
| — Interceptaciones telefónicas .....  | 273 |
| § 3. Protección de las imágenes o fotografías personales .....                                    | 274 |
| § 4. Vida privada y violaciones sexuales .....  | 274 |
| § 5. Honra y vida privada v. libertad de expresión .....  | 275 |
| § 6. Vida privada y orientación sexual de las personas .....                                      | 275 |
| § 7. Vida privada, autonomía personal y libertad reproductiva .....                               | 276 |
| § 8. Honra y sometimiento a procesos penales .....  | 280 |
| — Reputación de la persona y presunción de inocencia: caso del «Penal Miguel Castro Castro» ..... | 280 |
| § 9. Vida privada y propiedad privada .....   | 281 |
| <br><b>Art. 12 — «Libertad de conciencia y de religión»</b>                                       |     |
| § 1. Contenido de este derecho .....  | 282 |
| a) El caso «La Última Tentación de Cristo» .....  | 282 |
| b) Derecho a enterrar a los muertos .....   | 283 |
| <br><b>Art. 13 — «Libertad de pensamiento y de expresión»</b>                                     |     |
| § 1. Contenido, amplitud e importancia de este derecho .....                                      | 284 |
| — Libertad de expresión y «defensa de la democracia» .....  | 286 |

|  |     |
|--|-----|
| § 2. Titularidad .....   | 286 |
| — Jueces y libertad de expresión .....   | 288 |
| § 3. Posibilidad de aplicar restricciones .....  | 290 |
| a) Responsabilidad ulterior .....  | 290 |
| b) Proporcionalidad de la restricción .....  | 290 |
| c) Prohibición de las restricciones indirectas .....                                       | 290 |
| d) Aspectos vinculados al otorgamiento de licencias .....                                  | 291 |
| e) La utilización de autorizaciones oficiales para periodistas .....                       | 294 |
| f) La censura previa .....   | 294 |
| § 4. El papel de los medios de comunicación .....  | 295 |
| § 5. Críticas y debate de interés público .....  | 295 |
| a) Críticas a funcionarios públicos .....  | 296 |
| b) Importancia de la crítica y el debate durante procesos electorales .....                | 298 |
| § 6. Libertad de expresión v. derecho a la honra .....                                     | 299 |
| a) Utilización de la vía penal .....   | 300 |
| b) Deber de diligencia de los periodistas .....  | 302 |
| c) Parámetros para valorar una restricción .....   | 303 |
| d) Utilización de la vía civil .....   | 303 |
| § 7. Acceso a la información pública .....   | 303 |
| — Acceso a la información de víctimas de violaciones de derechos humanos .....             | 306 |
| § 8. Deberes de garantía del Estado .....  | 307 |
| a) Deber de evitar restricciones indirectas .....  | 307 |
| b) Manifestaciones de funcionarios públicos .....  | 308 |
| — Ejemplo de un caso .....   | 309 |
| § 9. Derecho a expresarse en su propio idioma: el caso «López Álvarez» .....               | 310 |
| <b>Art. 14 — «Derecho de rectificación o respuesta»</b>                                    |     |
| § 1. Contenido y razón de ser de este derecho .....  | 311 |
| § 2. Exigibilidad del derecho de rectificación .....                                       | 312 |
| <b>Art. 15 — «Derecho de reunión»</b>  |     |
| § 1. Diferencia de este derecho con la libertad de asociación .....                        | 313 |
| — Ejemplo de un análisis efectuado por la Corte: el caso «Baena» .....                     | 313 |
| <b>Art. 16 — «Libertad de asociación»</b>  |     |
| § 1. Aspectos generales .....  | 314 |
| § 2. Libertad de asociación en materia sindical .....                                      | 315 |
| — Ejecución de líderes sindicales .....  | 317 |
| § 3. Libertad de asociación y organizaciones de defensores de derechos humanos .....       | 317 |
| § 4. Restricciones .....   | 317 |
| <b>Art. 17 — «Protección a la familia»</b>   |     |
| § 1. Generalidades .....   | 318 |
| § 2. El concepto de «familia» .....  | 319 |
| § 3. Custodia de los hijos y orientación sexual de los padres .....                        | 320 |
| § 4. Familias monoparentales .....   | 321 |
| § 5. Consideraciones acerca de las familias indígenas: el caso «Chitay Nech y otros» ..... | 322 |
| § 6. Derecho a restablecer vínculos con el núcleo familiar: el caso «Gelman» .....         | 322 |
| § 7. Derecho de los niños y niñas a crecer con su familia de origen .....                  | 322 |



|   |  |     |
|---|--|-----|
| § 8.  | Adopción de medidas de protección por parte del Estado: el caso «Vélez Restrepo y familiares» .....                        | 324 |
| § 9.  | Protección a la familia y personas privadas de su libertad .....   | 325 |
| <b>Art. 18 — «Derecho al nombre»</b>              |  |     |
| § 1.  | Alcances de este derecho .....   | 326 |
| § 2.  | Derecho a la identidad .....   | 327 |
| <b>Art. 19 — «Derechos del niño»</b>              |  |     |
| § 1.  | Concepto de niño .....   | 328 |
| § 2.  | Normativa internacional aplicable .....  | 329 |
| § 3.  | Medidas que el Estado debe adoptar .....   | 329 |
| § 4.  | Análisis de situaciones en particular .....  | 330 |
|   | a) Niños en situación de riesgo .....  | 330 |
|   | b) Niños indígenas .....   | 332 |
|   | — Ejemplo de violación .....   | 333 |
|   | c) Niños en conflictos armados .....   | 334 |
|   | d) Niños y niñas con discapacidad .....  | 337 |
|   | e) Violencia contra los niños .....  | 338 |
| § 5.  | Principios que deben regir un sistema penal juvenil .....  | 339 |
|   | a) Observancia del interés superior del niño .....   | 340 |
|   | b) Trato diferenciado .....  | 340 |
|   | c) Establecimiento de órganos jurisdiccionales especializados .....  | 341 |
|   | d) Penas aplicables .....  | 342 |
|   | e) Derecho del niño a recurrir el fallo .....  | 344 |
|   | f) Detención de menores .....  | 345 |
|   | g) Utilización de la prisión preventiva .....  | 346 |
|   | h) Condiciones de detención y menores privados de su libertad .....  | 347 |
|   | — Ejemplo de incumplimiento .....  | 348 |
| § 6.  | Protección de la familia y derechos del niño .....   | 349 |
| § 7.  | Sustracción de menores y derecho a la identidad .....  | 351 |
| § 8.  | Interés superior del niño .....  | 354 |
|   | — Interés superior del niño, tenencia y adopción de menores .....  | 354 |
| § 9.  | Derecho del niño a ser oído .....  | 355 |
| § 10.   | Procesos en los que estén involucrados niños .....   | 357 |
| § 11.   | Niños y procedimientos de asilo .....  | 358 |
| <b>Art. 20 — «Derecho a la nacionalidad»</b>      |  |     |
| § 1.  | Concepto y alcances de la nacionalidad .....   | 359 |
| § 2.  | Límites a la discrecionalidad del Estado para su determinación .....   | 360 |
| <b>Art. 21 — «Derecho a la propiedad privada»</b> |  |     |
| § 1.  | Contenido y amplitud del derecho .....   | 362 |
|   | a) Función social de la propiedad .....  | 364 |
|   | b) Protección de los derechos intelectuales .....  | 364 |
| § 2.  | Privación y restricciones a la propiedad .....   | 364 |
|   | a) Pago de una indemnización .....   | 366 |
|   | b) Importancia del contexto y las circunstancias particulares de quien es privado de su propiedad. Ejemplos de casos ..... | 367 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| § 3. | Propiedad indígena .....  | 369 |
|      | a) Normativa internacional aplicable .....  | 369 |
|      | b) Fundamentos de su protección .....   | 370 |
|      | c) Deber de mantener la relación de los indígenas con su territorio .....           | 371 |
|      | d) Requisitos para su reconocimiento .....  | 371 |
|      | e) Derecho de reivindicación luego de la desposesión .....                          | 372 |
|      | f) Deber de delimitar los territorios .....   | 373 |
|      | g) Conflictos entre propiedad particular y propiedad indígena .....                 | 374 |
|      | — Razones que no justifican la no entrega de las tierras .....                      | 376 |
|      | h) Actividades e intromisiones en territorios indígenas: el deber de consulta ..... | 377 |
|      | 1. Consulta previa .....  | 379 |
|      | 2. Consulta informada .....   | 383 |
|      | 3. Buena fé y características que debe revestir la consulta .....                   | 383 |
|      | 4. Estudios de impacto ambiental .....  | 384 |
|      | 5. Deber de compartir los beneficios .....  | 385 |
| § 4. | Medidas cautelares reales .....   | 386 |
| § 5. | Propiedades de civiles en conflictos armados .....                                  | 388 |

#### **Art. 22 — «Derecho de circulación y de residencia»**

|      |   |     |
|------|---|-----|
| § 1. | Contenido e importancia de este derecho .....   | 389 |
| § 2. | Posibilidad de aplicar restricciones .....  | 390 |
|      | a) Principio de legalidad .....   | 390 |
|      | b) Principio de proporcionalidad .....  | 391 |
| § 3. | Deber de garantía del Estado .....  | 392 |
|      | — Ejemplos de violaciones .....   | 393 |
| § 4. | Desplazamientos forzados .....  | 394 |
|      | a) Situación de vulnerabilidad de los desplazados .....                                       | 394 |
|      | b) Principios aplicables .....  | 395 |
|      | c) Desplazamiento forzado y pueblos indígenas .....   | 396 |
| § 5. | Procesos de expulsión de extranjeros y política migratoria .....                              | 396 |
|      | — Prohibición de las expulsiones colectivas .....   | 397 |
| § 6. | Derecho al asilo .....  | 398 |
|      | a) Breve reseña histórica .....   | 398 |
|      | b) La cuestión en el sistema interamericano .....   | 400 |
|      | c) Determinación de la condición de refugiado .....   | 401 |
|      | d) El principio de no devolución de refugiados, asilados y solicitantes de ese estatuto ..... | 403 |
|      | e) Las garantías mínimas del procedimiento para determinar la condición de refugiado .....    | 404 |
| § 7. | Expulsión de una persona del territorio del Estado del cual es nacional .....                 | 406 |

#### **Art. 23 — «Derechos políticos»**

|      |  |     |
|------|--|-----|
| § 1. | Aspectos generales .....   | 407 |
| § 2. | El valor de la Democracia .....  | 409 |
| § 3. | La participación política .....  | 409 |
|      | — El derecho a elegir y ser elegido y el acceso a las funciones públicas .....   | 410 |
| § 4. | Sistemas de candidaturas: partidos políticos y candidaturas independientes ..... | 411 |
|      | — Monopolio de los partidos políticos v. otros modos de participación .....      | 413 |
|      | — Ejemplo de optar por uno legítimamente .....                                   | 414 |

|   |     |
|---|-----|
| § 5. Sistemas electorales .....   | 414 |
| § 6. Obligaciones positivas de los Estados .....  | 416 |
| § 7. Restricciones posibles .....   | 418 |
| a) Restricciones al derecho a ser elegido .....   | 419 |
| b) Restricciones a los partidos políticos .....   | 420 |
| § 8. Afectación de los derechos políticos a través de la desaparición forzada de un líder político: el caso «Chitay Nech y otros» ..... | 420 |

#### **Art. 24 — «Igualdad ante la ley»**

|   |     |
|---|-----|
| § 1. Contenido y alcance .....  | 421 |
| § 2. Diferencia con la obligación de no discriminar del art. 1º ..... | 422 |

#### **Art. 25 — «Protección judicial»**

|   |     |
|---|-----|
| § 1. Conceptualización e importancia .....                                  | 423 |
| § 2. Efectividad de los recursos .....                                      | 424 |
| § 3. Regulación y establecimiento de los recursos en el orden interno ..... | 425 |
| § 4. Deber de evitar entorpecimientos durante el proceso .....              | 426 |
| § 5. Decisión razonada de los recursos interpuestos .....                   | 426 |
| § 6. Efectiva ejecución de sentencias .....                                 | 427 |
| § 7. Análisis de institutos en particular .....                             | 428 |
| a) El Amparo .....  | 428 |
| b) Hábeas corpus .....  | 429 |
| c) Recurso de revisión .....  | 430 |
| § 8. Recursos ante determinadas situaciones en particular .....             | 431 |
| a) Privaciones de la libertad y desapariciones forzadas .....               | 431 |
| b) Recursos ante procesos de destitución de magistrados .....               | 431 |
| c) Recursos de los familiares de las víctimas .....                         | 432 |
| d) Pueblos indígenas .....  | 432 |
| e) Recursos contra decisiones de órganos electorales .....                  | 432 |
| f) Recursos y acceso a la información .....                                 | 432 |
| g) Recursos contra decisiones administrativas .....                         | 433 |
| § 9. Acceso a la justicia de personas vulnerables .....                     | 434 |
| § 10. Acceso a la justicia y costos del proceso .....                       | 434 |

### **CAPÍTULO III — DERECHOS ECONÓMICOS, SOCIALES Y CULTURALES**

#### **Art. 26 — «Desarrollo progresivo»**

|   |     |
|---|-----|
| § 1. Exigibilidad de los derechos económicos, sociales y culturales ..... | 435 |
| — Afectación generalizada y no aislada .....                              | 436 |
| § 2. Interdependencia de los derechos .....                               | 436 |
| § 3. El desarrollo progresivo .....                                       | 437 |
| § 4. Deber de no regresividad .....                                       | 437 |
| § 5. Pobreza y derechos humanos .....                                     | 438 |
| — Pueblos indígenas .....   | 439 |
| § 6. Educación .....  | 439 |
| — Educación y VIH/SIDA .....  | 441 |
| § 7. Salud .....  | 442 |
| — Salud y VIH/SIDA .....  | 444 |

|   |     |
|---|-----|
| § 8. Medio ambiente .....                           | 447 |
| § 9. Defensores de Derechos Humanos y D.E.S.C. .... | 448 |

#### **CAPÍTULO IV — SUSPENSIÓN DE GARANTÍAS, INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN**

##### **Art. 27 — «Suspensión de garantías»**

|  |     |
|--|-----|
| § 1. Aspectos generales .....  | 449 |
| § 2. Motivos que pueden habilitar la suspensión .....                      | 450 |
| § 3. Excepcionalidad de la medida .....                                    | 451 |
| § 4. Suspensión de garantías .....   | 452 |
| — Garantías indispensables .....   | 453 |
| § 5. Utilización de las fuerzas armadas en los estados de emergencia ..... | 454 |
| § 6. Deber de información .....  | 456 |

##### **Art. 28 — «Cláusula federal»**

|   |     |
|---|-----|
| § 1. Contenido de la cláusula federal ..... | 456 |
|---|-----|

##### **Art. 29 — «Normas de interpretación»**

|   |     |
|---|-----|
| § 1. Diferentes supuestos de aplicación .....     | 457 |
| § 2. Interpretación evolutiva .....               | 458 |
| — Ejemplos .....                                  | 459 |
| § 3. Inviabilidad de una violación autónoma ..... | 461 |

##### **Art. 30 — «Alcance de las restricciones»**

|   |     |
|---|-----|
| § 1. Criterios para analizar la adecuación de una restricción de derechos con la Convención Americana ..... | 461 |
|---|-----|

##### **Art. 31 — «Reconocimiento de otros derechos»**

|       |     |
|-------|-----|
| ..... | 463 |
|-------|-----|

#### **CAPÍTULO V — DEBERES DE LAS PERSONAS**

##### **Art. 32 — «Correlación entre deberes y derechos»**

|       |     |
|-------|-----|
| ..... | 463 |
|-------|-----|

#### **B — ANEXO: CONVENCIÓN AMERICANA SOBRE DERECHOS HUMANOS (Pacto de San José de Costa Rica)**

|       |     |
|-------|-----|
| ..... | 467 |
|-------|-----|