

ÍNDICE GENERAL

PRESENTACIÓN DE LA OBRA	9
PRÓLOGO	11
ABREVIATURAS	19

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN

-----	21
-------	----

CAPÍTULO II

ASPECTOS METODOLÓGICOS

§ 1. La ley 23.302	29
§ 2. Naturaleza jurídica del derecho de las comunidades indígenas sobre sus tierras	29
§ 3. Interés y fundamentación del tema elegido	30
§ 4. Situación problemática	32
§ 5. Algunas reflexiones	32

CAPÍTULO III

MARCO TEÓRICO

§ 6. Estado de la cuestión en el campo del derecho	35
§ 7. La cuestión en la teoría general del derecho	38
a) Trialismo jurídico	38
b) Iusnaturalismo realista	39
c) Posturas de Seyla Benhabib y Nancy Fraser	39
d) Escuela crítica del derecho	40
e) Positivismo jurídico	42
f) Rawls y Kymlicka	42

§ 8. Conceptos recurrentes	46
a) Acceso a la justicia	46
b) Diferenciación del concepto y la teoría del acceso a la justicia	47
c) Aplicación de las «Reglas de Brasilia» en el acceso a la justicia de los pueblos originarios. Postura de la doctora Altabe	51
d) Multiculturalismo	52
e) Principio de igualdad	54
f) Pueblo	55
1. Pueblos indígenas	55
2. Pueblos tribales	57
g) Grupo etnocultural	57
h) Pueblo mbyá-guaraní	58
i) Integración multicultural, diversidad cultural y pluralismo jurídico	59

CAPÍTULO IV

EL PRINCIPIO JURÍDICO DE IGUALDAD Y EL DERECHO FUNDAMENTAL DE DIVERSIDAD CULTURAL

§ 9. Concepto análogo	61
§ 10. Igualdad ontológica de los hombres en la diversidad cultural	61
§ 11. Igualdad como exigencia de justicia	65
§ 12. Igualdad de derecho en cuanto mandato de no discriminación	67
§ 13. Igualdad material o de hecho	70
§ 14. Características del derecho fundamental de la diversidad	74
§ 15. Contenidos de los arts. 16 y 75 de la CN	75
§ 16. Efectos del principio de diversidad cultural	77
§ 17. Vinculaciones con otros principios	81
§ 18. Conclusiones	85

CAPÍTULO V

ORGANIZACIÓN TERRITORIAL DESDE LA PROBLEMÁTICA DE LA PROPIEDAD COMUNITARIA INDÍGENA: EL CASO EN LA PROVINCIA DE MISIONES

§ 19. El estatus del pueblo mbyá-guaraní según el ordenamiento jurídico argentino y misionero. La reforma constitucional de 1994 y la positivización del principio de diversidad cultural	87
§ 20. Derecho al respeto a la identidad étnica y cultural	91
§ 21. Art. 75, inc. 19, «in fine» de la Constitución Argentina	94
§ 22. Normativa provincial	95
§ 23. Caso de la ley 4000	97
§ 24. Conclusiones	98

CAPÍTULO VI

**EL SISTEMA DE DERECHOS REALES
EN EL NUEVO CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL.
ANÁLISIS DE LA EVOLUCIÓN
DEL CONCEPTO PROPIEDAD COMUNITARIA INDÍGENA**

§ 25. Introducción	101
§ 26. La propiedad comunitaria indígena frente al «numerus clausus» y al orden público	101
§ 27. Naturaleza jurídica del derecho de las comunidades indígenas sobre sus tierras	103
§ 28. El nuevo Código Civil y Comercial	104
§ 29. El derecho a la posesión y discusión de la propiedad comunitaria como un derecho real	106
§ 30. Conclusiones	107

CAPÍTULO VII

**DOMINIO DE INMUEBLES RURALES Y EN CONDICIÓN
DE EXTRANJERÍA: SITUACIÓN DE LA PROVINCIA
DE MISIONES RESPECTO A LA PROPIEDAD COMUNITARIA**

§ 31. Marco normativo: «zonas de seguridad» o «zonas de fronteras»	109
§ 32. Antecedentes en el derecho comparado	112
§ 33. Régimen de la «Ley de Tierras Rurales»	113
§ 34. «Guía de trámites y solicitudes» implementada por el Ministerio de Justicia y Derechos Humanos de la Nación para la gestión de la «habilitación» para adquisición de tierras rurales	115
§ 35. Porcentaje de tierras «extranjerizadas» en el país, y en la provincia de Misiones y vinculación con la propiedad comunitaria indígena	117
§ 36. Listado de departamentos que superan el límite del 15% de titularidad o posesión de tierras en manos extranjeras	118
§ 37. Conclusiones	119

CAPÍTULO VIII

**LA PROPIEDAD COMUNITARIA INDÍGENA
EN EL NUEVO CÓDIGO UNIFICADO Y SU REGULACIÓN
EN EL ANTEPROYECTO: CARACTERES Y LÍMITES**

§ 38. Introducción	121
§ 39. Características de la propiedad comunitaria en el proyecto	122
§ 40. Límites al derecho real	123
§ 41. Adecuación a la propiedad comunitaria	124

CAPÍTULO IX

**ANTECEDENTES DE LOS FALLOS DE LA CSJN
DE LA CUESTIÓN INDÍGENA**

§ 42. Introducción	127
--------------------------	-----

§ 43. Los pueblos originarios ante la Corte Suprema de Justicia (1863/1994)	128
— Análisis individual de los fallos	128
1. Criminal, contra el indio Julio Gelabert, por homicidio de la india Teresa (11/10/1887), <i>CSJN-Fallos</i> , 32:208	129
2. «Recurso de hábeas corpus a favor de indígenas contratados por Don José Podestá» (3/10/1899), <i>CSJN-Fallos</i> , 81:246	130
3. Contienda de competencia entre el juez de Salta y el Tribunal Militar de la Capital para entender en la causa criminal seguida contra el teniente José Joaquín Ávalos por la Matanza de Indios (23/8/1904), <i>CSJN-Fallos</i> , 100:233	132
4. «Provincia de Jujuy c. Don Fernando Campero» (21/4/1877), <i>CSJN-Fallos</i> , 10:29	133
5. «Don Lorenzo Guari y otros c. Provincia de Jujuy, sobre reivindicación» (9/9/29), <i>CSJN-Fallos</i> , 155:302	133
6. «Domingo Sitaloic» (18/6/48), <i>CSJN-Fallos</i> , 211:340	134
7. «Abdón López» (21/7/69), <i>CSJN-Fallos</i> , 274:169	135
§ 44. Los pueblos originarios ante la Corte Suprema de Justicia (1994/2010)	136
— Otros fallos	138
1. «Recurso de hecho. Asociación de Comunidades Aborígenes Lhaka Honhat c. Poder Ejecutivo de la Provincia de Salta» (15/6/04), <i>CSJN-Fallos</i> , 327:2309	138
2. «Defensor del Pueblo de la Nación c. Estado Nacional y otra» (18/9/07), <i>CSJN-Fallos</i> , 330:4134	139
3. «Comunidad Indígena del Pueblo Kolla Tinkunaku c. BNA EN PEN s/Amparo», (8/7/08)	140
4. «Recurso de hecho deducido por la defensa de Mauricio Fermín en la causa «Fermín, Mauricio s/Causa n° 2061»» (22/8/08)	140
5. «Recurso de hecho deducido por la actora en la causa «Comunidad Indígena Eben Ezer c. Provincia de Salta - Ministerio de Empleo y la Producción s/Amparo»» (30/9/08)	141
6. «Salas, Diño y otros c. Salta, Provincia de y Estado Nacional s/Amparo - Juicio ordinario» (29/12/09)	146
7. «Confederación Indígena del Neuquén c. Provincia del Neuquén s/Acción de inconstitucionalidad» (10/12/13)	147
8. «Pilquiman, Crecencio el Instituto Autárquico de Colonización y Fomento Rural s/Acción de amparo» (7/10/14)	148
§ 45. Análisis de las causas de mbyá ante la CSJN	149
— Otros fallos	154

CAPÍTULO X

JURISPRUDENCIA DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

§ 46. Instrumentos y declaraciones	157
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Caso «Aloeboetoe v. Surinam» (1993)	158
2. Caso «AwasTingni v. Nicaragua» (2001)	161
3. Caso «Masacre Plan de Sánchez v. Guatemala» (2004)	163

4. Caso «Comunidad Moiwana v. Surinam» (2005)	165
5. Caso «Comunidad Indígena Yakye Axa v. Paraguay» (2005)	166
6. Caso «Yatama v. Nicaragua» (2005)	169
7. Caso «Comunidad Indígena Sawhoyamaya v. Paraguay» (2006)	172
8. Caso «Pueblo Saramaka v. Surinam» (2008)	174
9. Caso «Pueblo Indígena Kichwa de Sarayaku v. Ecuador» (2012)	174
10. Caso «Pueblos Indígenas Kuna de Madungandí y Emberá de Bayano y sus miembros v. Panamá» (2014)	177
§ 47. Análisis de los casos	179
§ 48. Reconceptualización de normativas y políticas interculturales en América Latina. Los casos de Bolivia y Ecuador	180
a) El caso de Bolivia	181
b) El caso de Ecuador	181
§ 49. Argumentos jurídicos	182

CAPÍTULO XI

CONCLUSIONES FINALES

§ 50. Acceso a la justicia de los pueblos originarios	185
a) Hipótesis de trabajo	186
b) Exposición general del problema investigado	186

BIBLIOGRAFÍA GENERAL	189
----------------------	-----