

# Índice general

<i>Prólogo</i> .....	7
----------------------	---

## **Capítulo I**

### **LOS PARADIGMAS EN LOS DERECHOS HUMANOS Y LA JUSTICIA**

#### *A—RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL. HACIA LA RESPONSABILIDAD INDIVIDUAL Y ESTATAL*

§ 1. Introducción .....	23
<i>a) Problemas y respuestas. El caso argentino .....</i>	27
<i>b) Un planteo constructivo.....</i>	32
§ 2. Hacia la responsabilidad individual y estatal como nuevo paradigma .....	35
<i>a) La responsabilidad en el derecho internacional. Noción de crímenes internacionales .....</i>	37
<i>b) La inteligencia estratégica de Kelsen .....</i>	41
<i>c) Nuevos aspectos de la responsabilidad individual. El derecho humanitario.....</i>	42
<i>d) Tribunal Internacional para el Enjuiciamiento de los Presuntos Responsables de las Violaciones Graves del Derecho Humanitario cometidas en el territorio de la ex Yugoslavia desde 1991 y Ruanda en 1994 .....</i>	43
§ 3. Replanteos en la responsabilidad y en las obligaciones internacionales.....	46
§ 4. La situación actual en pleno siglo XXI. Globalización y soberanía....	47
<i>a) Soberanía e identidad nacional. Un planteo filosófico .....</i>	47
<i>b) Derecho internacional y derechos humanos ante nuevos paradigmas .....</i>	50

*B — EL NUEVO PARADIGMA Y LA JUSTICIA.  
PROPUESTA DE UN NUEVO MODELO*

§ 5.	Introducción .....	54
§ 6.	Brevísima historia .....	55
§ 7.	Racionalidad y derecho .....	56
§ 8.	Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .	56
§ 9.	Justicia, derechos humanos y seguridad en la Argentina .....	59
§ 10.	Propuesta de un nuevo modelo .....	62
§ 11.	Conclusiones prácticas .....	63
	• Bibliografía específica .....	64

**Capítulo II**

**LOS PARADIGMAS DE DERECHOS HUMANOS  
Y LAS RELACIONES  
ENTRE DERECHO INTERNACIONAL  
Y DERECHO INTERNO**

§ 12.	Introducción. Generación, creación y formación participada de los derechos humanos .....	67
§ 13.	Relación entre derecho internacional y derecho interno. Modelos de sistemas jurídicos internos y derechos humanos .....	72
	a) Enfoques en las relaciones entre sistemas jurídicos .....	72
	b) Aplicación directa. Relación vertical y horizontal .....	76
§ 14.	Los derechos humanos y los sistemas jurídicos. Sistemas constitucionales y tratados de integración. Derechos humanos en el sistema europeo comunitario. Tratados de Roma, Maastricht y Amsterdam .	78
	a) Fuentes principales .....	78
	b) Protocolos adicionales .....	79
	c) Fuentes subsidiarias .....	81
	1. La jurisprudencia .....	81
	2. La práctica y la doctrina .....	81
§ 15.	Sistemas constitucionales en los Estados europeos que son parte de tratados de integración .....	85
	a) España .....	86
	b) Italia .....	89
	c) Suiza .....	90
	1. La jerarquía de las disposiciones constitucionales .....	91
	2. La jerarquía entre el derecho constitucional, el derecho internacional y el derecho supranacional .....	92
	3. La jerarquía entre derecho constitucional y derecho internacional .....	92

4. La jerarquía entre la Convención Europea sobre Derechos Humanos y la ley interna .....	93
5. Protección de los derechos humanos por normas internacionales y supranacionales de rango constitucional .....	93
d) Reino Unido.....	93
e) Francia.....	96
f) Alemania .....	98
g) Austria.....	100
h) Bélgica .....	101
i) Grecia.....	101
j) Portugal.....	102
k) Irlanda .....	103
l) Países escandinavos.....	104
— La aplicación de la Convención Europea sobre Derechos Humanos en el derecho interno escandinavo .....	106
m) Islandia.....	107
n) Malta.....	107
ñ) Turquía .....	108
§ 16. Modelos de sistemas constitucionales fuera de sistemas comunitarios. Estados europeos.....	109
a) República Checa .....	109
b) Hungría .....	112
c) Finlandia .....	113
§ 17. Los mecanismos constitucionales fuera de sistemas comunitarios. Otros Estados .....	113
a) Israel .....	113
b) Australia.....	114
c) India y Corea.....	116
§ 18. Conclusiones.....	116
• Bibliografía específica.....	118

### **Capítulo III**

#### **LOS PARADIGMAS DE DERECHOS HUMANOS Y LAS RELACIONES ENTRE DERECHO INTERNACIONAL Y DERECHO INTERNO —Continuación—**

§ 19. Introducción .....	123
§ 20. Metodología del Capítulo .....	130
§ 21. Sistemas constitucionales y tratados de integración.....	130
§ 22. Derecho internacional y derecho interno en Estados partes del Mercosur .....	134
a) Argentina .....	134

	b) Brasil.....	134
	c) Uruguay.....	137
	d) Paraguay.....	144
§ 23.	La nueva elaboración de los derechos humanos en un marco complementario del Mercosur .....	148
	a) El caso de los Tratados de Roma, Maastricht y Amsterdam .....	148
	b) Elaboración de un marco complementario del Mercosur en materia de derechos humanos.....	150
§ 24.	Derecho internacional y derecho interno en Estados que no son parte del Mercosur: Estados limítrofes con la Argentina.....	153
	a) Chile.....	154
	b) Bolivia.....	159
§ 25.	Derecho internacional y derecho interno en otros Estados de América Latina .....	160
	a) Perú .....	160
	1. Caso “Cayara” .....	165
	2. Caso “Neira Alegria” (1991) .....	166
	b) Venezuela .....	167
	c) Colombia.....	169
	d) México.....	172
	e) El Salvador .....	177
	f) Ecuador .....	179
	g) República Dominicana.....	182
	h) Costa Rica.....	183
	i) Nicaragua.....	184
	j) Guatemala.....	187
	k) Cuba.....	191
	l) Honduras.....	195
	m) Panamá.....	198
§ 26.	Derecho internacional y derecho interno en Estados con otros sistemas jurídicos institucionales .....	200
	a) Estados Unidos de América .....	200
	b) Canadá .....	204
	c) Antigua Barbuda.....	205
	d) Bahamas.....	206
	e) Belice .....	207
	f) Santa Lucía .....	209
	g) Dominica .....	209
	h) Guyana .....	210
	i) Surinam.....	210
	— Caso “Aloeboetoe c. Surinam” .....	211
	j) Haití.....	213

§ 27. Conclusiones.....	216
-------------------------	-----

#### Capítulo IV

### LOS PARADIGMAS EN LOS DERECHOS HUMANOS Y LA PERSONA

#### —La persona como sujeto de derecho internacional de los derechos humanos—

§ 28. Introducción .....	221
§ 29. Protección diplomática y demanda del individuo .....	222
§ 30. Las personas y la subjetividad internacional .....	222
§ 31. Derechos. Subjetividad activa contenciosa .....	223
a) Protección diplomática .....	224
b) Demanda individual .....	225
1. En tribunales nacionales .....	226
2. En tribunales internacionales.....	226
I. Tribunal Internacional de Presas .....	226
II. Tribunales Arbitrales Mixtos .....	227
III. Convención Arbitral de la Alta Silesia.....	227
IV. Corte de Justicia Centroamericana.....	229
V. Comisión General de Reclamos de los EE.UU. y México....	229
VI. Otras técnicas .....	229
3. En sistemas regionales de protección de derechos humanos ...	230
I. Sistema de la Convención Europea de Derechos Humanos	230
.....	230
— ¿Quién puede ejercer un recurso individual? .....	232
— Condiciones de las demandas individuales. Requisitos	234
— La cuestión acerca de la noción de víctima .....	234
— Otras discusiones procesales .....	234
— Conclusiones. El individuo en el proceso comunitarios	236
europeo .....	236
II. Sistema de la Convención Americana de Derechos Hum	238
nos .....	239
— ¿Quiénes pueden demandar? .....	241
III. Sistema de la Carta Africana de Derechos Humanos.....	241
c) Peticiones en los sistemas universales de protección de los dere	241
chos humanos.....	241
d) Peticiones en los sistemas universales y regionales de carácter	244
económico .....	244
1. En la Organización Mundial del Comercio (OMC).....	245
2. En el Mercosur .....	246
3. En el Tratado de Libre Comercio.....	246
4. En la Unión Europea .....	247

§ 32. Conclusiones.....	
-------------------------	--

### **Capítulo V**

## **LOS PARADIGMAS DE DERECHOS HUMANOS EN LAS RELACIONES ENTRE DERECHO INTERNACIONAL Y DERECHO INTERNO DE LA ARGENTINA**

	<b>A— LOS DERECHOS HUMANOS EN LA ARGENTINA</b>	253
		254
		256
§ 33. Constitución y tratados internacionales.....		
§ 34. Derechos humanos y derecho internacional. Criterios pragmáticos.	260	
§ 35. Aplicación de normas internacionales por tribunales nacionales.....		
§ 36. Derecho internacional y derechos humanos en la jurisprudencia. La Constitución y los Tratados .....	263	
§ 37. Derecho internacional de los derechos humanos. La experiencia en América Latina .....	265	
		268
§ 38. Límites y fronteras del derecho interno e internacional en la organización del Estado.....		
§ 39. Interpretación de normas internacionales en la Constitución.....		
	<b>B— EL DERECHO INTERNACIONAL Y LOS DERECHOS HUMANOS EN LA CONSTITUCION ARGENTINA</b>	273
		276
§ 40. Introducción .....	279	
§ 41. Reforma constitucional argentina de 1994. Atribuciones del Congreso y del Poder Ejecutivo. Tratados internacionales .....	281	
§ 42. La ratificación de tratados internacionales.....	284	
§ 43. Jerarquización constitucional de los tratados de derechos humanos. Concepto .....		
§ 44. Condiciones de vigencia de los tratados .....	286	
§ 45. Coordinación de los sistemas jurídicos en tratados internacionales. Supremacía constitucional y principios de derecho público. La jerarquización.....	290	
§ 46. Constitución, derechos humanos y derecho internacional. Aplicación en tribunales nacionales y aplicación subsidiaria internacional.		
	<b>C— LA CLAUSULA FEDERAL Y EL CUMPLIMIENTO DE LAS OBLIGACIONES INTERNACIONALES EN MATERIA DE DERECHOS HUMANOS</b>	292
		294
		297

§ 47.	Introducción. Mecanismo constitucional .....	
§ 48.	Análisis internacional .....	
§ 49.	Análisis para la Argentina .....	
	<b>D — OPERATIVIDAD DE LOS TRATADOS</b>	299
	<b>DE DERECHOS ECONOMICOS, SOCIALES Y CULTURALES</b>	301
§ 50.	Introducción. La Constitución argentina de 1994 y el plan maestro .	
§ 51.	Tratados de derechos humanos y de derechos económicos, sociales y culturales .....	302
	a) Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales.....	305
	b) Convención Americana de Derechos Humanos. Interpretaciones de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	306 314
§ 52.	Bases para la operatividad de los tratados de derechos económicos, sociales y culturales. Doctrina y jurisprudencia .....	
§ 53.	Conclusiones.....	

### **Capítulo VI**

## **LOS PARADIGMAS EN LA JURISPRUDENCIA INTERNACIONAL Y ARGENTINA**

		319
	<b>A — LA JURISPRUDENCIA NACIONAL E INTERNACIONAL</b>	321
§ 54.	Introducción .....	325
§ 55.	Interpretación de tratados internacionales.....	
§ 56.	Corte Interamericana de Derechos Humanos. Competencia consultiva y contenciosa. Alcances.....	328
	a) Corte Interamericana de Derechos Humanos. ¿Jurisprudencia vinculante o pautas vinculantes? .....	329
	b) Valoración de la actividad de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	330
§ 57.	Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en la Corte Suprema de Justicia argentina .....	334
§ 58.	Conclusiones.....	
	<b>B — EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD EN TRATADOS INTERNACIONALES Y DERECHOS HUMANOS.</b>	335
	<b>¿UN NUEVO PARADIGMA?</b>	337
		337
§ 59.	Introducción .....	
§ 60.	Fundamentos .....	338
	a) Fundamento constitucional .....	339

b) Fundamento jurisprudencial argentino con retroalimentación interamericana.....	
§ 61. Conclusiones.....	
C — <i>EL DERECHO INTERNACIONAL</i>	340
<i>DE LOS DERECHOS HUMANOS</i>	342
<i>EN LOS TRIBUNALES INTERNOS: UN CASO PARADIGMATICO</i>	342
§ 62. Introducción .....	342
§ 63. Análisis en tres escenarios.....	343
§ 64. Jurisprudencia. Caso “Scilingo”.....	344
a) Forma vs. sustancia .....	344
b) Derecho de defensa.....	345
c) Responsabilidad internacional. Defensoría oficial.....	
d) Criterios de derecho internacional .....	
§ 65. Conclusión: la Corte Suprema aplica derecho internacional.....	
 <b>Capítulo VII</b>	
<b>LOS PARADIGMAS Y LA LIBERTAD DE EXPRESION</b>	349
— <i>Base para los derechos humanos y las garantías</i> —	351
§ 66. Introducción .....	354
§ 67. Principios de la jurisprudencia de la Corte Europea de Derechos Humanos .....	355
§ 68. Principios de derecho internacional de derechos humanos en la jurisprudencia argentina. La retroalimentación .....	359
a) Libertad de expresión y derechos humanos. Primera etapa .....	359
b) Libertad de expresión y derechos humanos. Segunda etapa.....	362
1. La relación entre el derecho interno y el derecho internacional .....	363
2. Derecho de rectificación o respuesta .....	364
3. Otros aspectos .....	367
c) Libertad de expresión y derechos humanos. Tercera etapa.....	
§ 69. <i>Habeas data</i> y acceso a la información .....	369
— Fuentes del derecho .....	371
§ 70. La Corte Interamericana de Derechos Humanos. Relación entre la jurisprudencia nacional e internacional. Libertad de expresión. Prohibición de censura previa y de restricciones indirectas al derecho de expresión.....	373
a) Libertad de expresión. Convergencia nacional e internacional....	373
b) Prohibición de censura previa y de restricciones indirectas al derecho de expresión .....	374
1. Prohibición de censura previa .....	376
1. Prohibición de censura previa .....	378



2. Restricciones indirectas al derecho de expresión .....	378
3. Internet .....	381
§ 71. La responsabilidad. Posición de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	383
a) Restricciones y límites .....	
b) La responsabilidad .....	
§ 72. Conclusiones .....	

### **Capítulo VIII**

<b>LOS DERECHOS HUMANOS FUNDAMENTALES</b> .....	391
—Análisis con relación a las leyes de “Obediencia Debida” .....	392
y “Punto Final”— .....	393

§ 73. Introducción .....	394
§ 74. Derecho de gentes .....	395
§ 75. Jurisprudencia .....	395
§ 76. Bloque constitucional con respeto del derecho internacional y con supremacía de la Constitución .....	396
§ 77. Base jurisprudencial para el punto de vista internacional .....	396
§ 78. Respeto de la supremacía constitucional .....	
a) Jurisprudencia alemana .....	
b) Jurisprudencia argentina .....	398
§ 79. Conclusión .....	
§ 80. Reseña de las posiciones sostenidas por la Corte Suprema de Justicia de la Nación con relación a la constitucionalidad e inconstitucionalidad de las leyes 23.492 y 23.521 .....	

### **Capítulo IX**

<b>UN CASO PARADIGMATICO INSTITUCIONAL:</b> .....	405
<b>LA CONSTITUCION DE LA CIUDAD DE BUENOS AIRES</b> .....	
<b>Y LOS DERECHOS HUMANOS</b> .....	407

§ 81. Introducción .....	408
§ 82. Afirmación de los derechos humanos en la Constitución de la Ciudad de Buenos Aires .....	417
§ 83. Principios, derechos y garantías en la Constitución de la Ciudad de Buenos Aires .....	418
§ 84. Políticas especiales .....	420
§ 85. Disposiciones comunes .....	421
§ 86. Políticas especiales .....	425
§ 85. Disposiciones comunes .....	428
§ 86. Seguridad .....	430
§ 87. Igualdad entre varones y mujeres .....	431
	434