

THOMSON REUTERS
LA LEY



ESTE LIBRO INCLUYE UNA
VERSIÓN ELECTRÓNICA

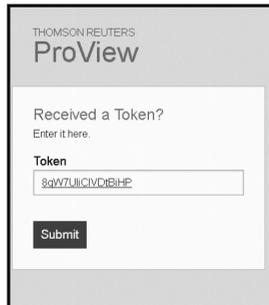
THOMSON REUTERS
ProView™

SI NO TIENE
UNA CUENTA
ONEPASS

- 1** - Ingresar a <https://onepass.thomsonreuters.com> y clickear en "Crear perfil **OnePass**".
- 2** - Registrar un e-mail personal para asociar la cuenta y, a continuación, completar los datos requeridos.
- 3** - Una vez creada la cuenta, cerrar sesión y dirigirse al mail personal para activar el número *token*.

SI YA CREÓ
SU CUENTA
ONEPASS

- 1** - Validar el número de token recibido por mail haciendo clic en el enlace enviado.



- 2** - Luego, ingresar a la cuenta **OnePass** y confirmar el token haciendo clic en *submit*. Aparecerá la imagen de la tapa del libro adquirido.

- 3** - Acceder al material comprado a través de la Biblioteca Digital **ProView** con el usuario y la contraseña creados previamente en **OnePass**.

- 4** - La Biblioteca Digital **ProView** está disponible para varios soportes.



• **Navegador:** Acceder a través de www.proview.thomsonreuters.com



• **Tableta o IPAD:** Descargar la aplicación "Thomson Reuters ProView" desde iTunes Store o Play Store, según corresponda



• **Aplicación de escritorio para PC o MAC:** Descargar la aplicación en <https://proview.thomsonreuters.com>

Por consultas sobre el proceso de activación de la versión electrónica puede comunicarse al teléfono **0-810-222-5253**

CONOZCA Y APROVECHE TODAS LAS FUNCIONALIDADES DE UN **LIBRO ELECTRÓNICO EN PROVIEW**



SELECCIONE Y DESTAQUE TEXTOS

Haga anotaciones y escoja los colores para organizar sus notas y resaltados



USE EL TESAURO PARA ENCONTRAR INFORMACIÓN

Al comenzar a escribir un término, aparecerán las distintas coincidencias del índice del Tesauro relacionadas con el término buscado



HISTORIAL DE NAVEGACIÓN

Vuelva a las páginas por las que ya haya navegado



ORDENAR

Organice su biblioteca por: título (orden alfabético), tipo (libros y revistas), editorial, jurisdicción o área del Derecho, libros leídos recientemente o los títulos propios



CONFIGURACIÓN Y PREFERENCIAS

Escoja la apariencia de sus libros y revistas en ProView cambiando la fuente del texto, el tamaño de los caracteres, el espaciado entre líneas o la relación de colores



MARCADORES DE PÁGINA

Cree un marcador de página en el libro cliqueando en el ícono de *marcador de página* situado en el extremo superior derecho de la página



BÚSQUEDA EN LA BIBLIOTECA

Busque en todos sus libros y obtenga resultados acerca de los libros y revistas en donde los términos fueron encontrados y las veces que aparecen en cada obra



IMPORTACIÓN DE ANOTACIONES A UNA NUEVA EDICIÓN

Transfiera todas sus anotaciones y marcadores de manera automática



SUMARIO NAVEGABLE

Sumario con accesos directos al contenido

Nota: no todas las funcionalidades están disponibles en todos los libros.

SITUACIONES DE DISCAPACIDAD Y DERECHOS HUMANOS

**AGUSTINA PALACIOS
SILVIA EUGENIA FERNÁNDEZ
MARÍA GRACIELA IGLESIAS**

SITUACIONES DE DISCAPACIDAD Y DERECHOS HUMANOS

Prólogo de **MARISA HERRERA**

Presentación **Catalina Devandas Aguilar
y Facundo Chávez Penillas**

Fernández, Silvia
Situaciones de discapacidad y derechos humanos
/ Silvia Fernández. - 1a ed. - Ciudad Autónoma de
Buenos Aires: La Ley, 2020.
880 p.; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-3969-4

1. Discapacidad. 2. Derechos Humanos. I. Título.
CDD 341.485

© Silvia E. Fernández, 2020
© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2020
Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires
Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

Impreso en la Argentina

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

Printed in Argentina

All rights reserved

No part of this work may be reproduced
or transmitted in any form or by any means,
electronic or mechanical, including photocopying and recording
or by any information storage or retrieval system,
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada 1130 ejemplares

ISBN 978-987-03-3969-4

SAP 42779410

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

ÍNDICE GENERAL

Prólogo, por Marisa Herrera	XIX
Palabras de presentación, por Catalina Devandas Aguilar	XXVII
Palabras de presentación, por Facundo Chávez Penillas	XXXI
Presentación de las autoras.....	XXXV

CAPÍTULO I

ENFOQUE Y PERSPECTIVA DE DISCAPACIDAD Y DERECHOS HUMANOS

Agustina Palacios

1. ¿De qué estamos hablando?.....	1
1.1. Desde la mirada que prescinde hacia la que rehabilita... ..	2
1.2. Desde la mirada de lo social a la discapacidad como cuestión de derechos humanos	6
1.3. El ojo de quien observa requiere tener presente diferentes dimensiones de la discapacidad	9
2. Instalando la discapacidad como cuestión de derechos humanos en el derecho internacional de los derechos humanos	12
2.1. La protección de los derechos de las personas con discapacidad en el sistema universal.....	13
2.1.1. Instrumentos de derecho blando	13
2.1.2. Instrumentos vinculantes.....	16
2.2. La concepción de la discapacidad como cuestión de derechos humanos en la Convención Internacional sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	19
2.3. Reforzando conceptos y brindando herramientas: algunas notas sobre el Comité sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	33
2.4. La protección de los derechos de las personas con discapacidad en el sistema interamericano	52

2.4.1. Instrumentos vinculantes.....	54
2.4.2. Instrumentos de derecho blando	62
2.4.3. Los órganos del sistema interamericano y su labor interpretativa	64
2.5. Más allá de los modelos... Enfoque y perspectiva de discapacidad y derechos humanos.....	76
2.5.1. ¿Un modelo de derechos humanos?.....	78
2.5.2. El enfoque es la mirada... ..	87

CAPÍTULO II

LA DISCAPACIDAD Y LOS VALORES QUE SUSTENTAN A LOS DERECHOS HUMANOS

Agustina Palacios y María Graciela Iglesias

1. A modo de introducción: la discapacidad en el contexto de los procesos de evolución de los derechos humanos	91
2. La idea de dignidad en el contexto de la discapacidad.....	95
2.1. Un repaso por la idea de dignidad humana	95
2.2. La posmodernidad y la vinculación de la dignidad y los derechos humanos. Autonomía y dignidad inherente.....	101
2.3. La dignidad y la inviolabilidad de la persona humana.....	105
2.4. Dignidad y personas con discapacidad	109
3. La idea de libertad en el contexto de la discapacidad.....	113
4. La idea de igualdad en el contexto de la discapacidad	114
4.1. La discapacidad como un modo de opresión social	115
4.2. Algunas notas sobre la discapacidad en el contexto de las teorías de la justicia	121
4.3. El difícil tránsito hacia una igualdad inclusiva.....	130

CAPÍTULO III

ACCESIBILIDAD UNIVERSAL

Agustina Palacios y Silvia Fernández

1. Contenido y alcance del “derecho” a la accesibilidad	133
1.1. ¿Quiénes necesitan —necesitamos— de condiciones de accesibilidad?.....	135
1.2. ¿Cuáles son las estrategias para alcanzar la accesibilidad?.....	136

1.2.1. El diseño universal	137
1.2.2. Los ajustes razonables	141
1.3. Las diferentes dimensiones de la accesibilidad	149
1.3.1. La accesibilidad universal como parte del contenido esencial de los derechos	149
1.3.2. La accesibilidad universal como contenido del derecho a la igualdad y la no discriminación.....	152
1.3.3. La accesibilidad universal como derecho autónomo.....	156
2. La accesibilidad en la Convención Internacional sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	158
2.1. El artículo 9° sobre Accesibilidad	158
2.2. Ajustes razonables, apoyos y ajustes de procedimiento.....	166
3. Algunas notas sobre el desarrollo interpretativo del Comité sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	169
3.1. Sobre la Observación General nro. 2 del Comité sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	170
3.2. Sobre la necesaria complementariedad de la Observación General del Comité sobre el derecho a la igualdad.....	177
3.3. Algunas notas sobre la interpretación jurisprudencial.....	182
4. Avanzando en buenas prácticas que garantizan la accesibilidad en el acceso a la justicia. Comunicaciones/notificaciones accesibles a personas con discapacidad	190
4.1. Dos ejes centrales: el derecho a la información y a la comunicación.....	191
4.2. Un caso reciente ante el Comité de Derechos de las Personas con Discapacidad	195
4.3. Normativas provinciales que marcan la senda.....	197
4.4. Una presentación a consideración de la Suprema Corte de Justicia de la Provincia de Buenos Aires.....	198
4.5. Otras buenas prácticas	202
5. Para concluir: la accesibilidad como principio	212

CAPÍTULO IV

EL CAMBIO DE PARADIGMA EN MATERIA DE CAPACIDAD JURÍDICA

Agustina Palacios

1. La capacidad jurídica como cuestión de derechos humanos en la Convención Internacional sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad.....	215
--	-----

1.1. Una gestación compleja.....	216
1.2. La pugna entre dos modelos: Sustitución versus Apoyo en la toma de decisiones	221
1.3. La necesidad de esclarecer el término capacidad jurídica: su significado y alcance	224
1.4. Algunos detalles finales de una negociación compleja.....	231
2. Algunas notas sobre la esencia del artículo 12	235
2.1. La reafirmación del reconocimiento de la personalidad jurídica .	236
2.2. El reconocimiento de la igualdad en materia de capacidad jurídica	237
2.3. Los apoyos como parte del contenido esencial y garantía del ejercicio de la capacidad jurídica.....	239
2.4. La necesidad de asegurar salvaguardias para garantizar una correcta implementación del sistema de apoyos	241
2.5. La garantía de medidas concretas en materia patrimonial	242
3. Caminante no hay camino, se hace camino al andar.....	245
3.1. Golpe a golpe, verso a verso... ..	245
3.2. Haciendo camino al andar.....	247

CAPÍTULO V

APOYOS AL EJERCICIO DE LA CAPACIDAD JURÍDICA

María Graciela Iglesias

1. Apoyos. Conceptualización	255
2. Condiciones para un modelo de apoyos	261
3. Toma de decisiones con apoyo.....	272
4. La realidad de la región Latinoamericana.....	274
4.1. República Argentina.....	274
4.1.1. La designación de apoyos como causal autónoma en el derecho argentino	277
4.1.2. Chile	282
4.1.3. Colombia. Toma de decisiones apoyada	284
4.1.4. Perú	291
4.1.5. México.....	293
4.1.6. Otros países	294
4.1.7. El camino de las reformas	303
5. Distintos actos, distintos apoyos.....	304
6. Una propuesta para una legislación proyectada sobre apoyos	311

CAPÍTULO VI

LA CAPACIDAD JURÍDICA EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

Silvia Eugenia Fernández

1. Los antecedentes: la incapacidad del derecho civil argentino derogado.....	323
2. Capacidad jurídica de las personas con discapacidad en el Código Civil y Comercial de la Nación	328
2.1. Reglas generales de las restricciones a la capacidad	336
a. Presunción de capacidad	339
b. Excepcionalidad de las restricciones.....	339
c. Carácter interdisciplinar de las intervenciones judiciales y sanitarias	340
d. Derecho a la información y a la implementación de ajustes..	341
e. Participación de la persona con discapacidad en el proceso..	342
f. Principio de menor restricción a los derechos y libertades.....	343
2.2. Las restricciones al ejercicio de la capacidad jurídica.....	343
3. Cuestiones procesales de las restricciones a la capacidad jurídica	350
3.1. Solicitud de apertura del juicio de restricción a la capacidad	354
3.2. Legitimación para promover del proceso.....	358
a. La persona interesada.....	358
b. El/la cónyuge y el/la conviviente.....	359
c. Los y las parientes	360
d. El Ministerio Público	360
e. Legitimaciones eliminadas	361
3.3. Acceso a justicia	361
3.4. Obligación de adoptar ajustes de procedimiento	368
3.5. Resolución de apertura.....	371
3.6. El principio de inmediación y el rol de la persona en el proceso .	374
3.6.1. Competencia	375
3.6.2. Inmediación estricta: la entrevista personal	378
3.6.3. La persona con discapacidad es parte en su proceso.....	380
3.6.4. El Ministerio Público	381
3.6.5. El derecho de defensa	381
3.7. Cuestiones de prueba	385
3.8. La sentencia	390

3.9. Capacidad jurídica y derechos económicos y sociales: Promoción de procesos de incapacidad a los fines del acceso a prestaciones sociales	400
3.10. Registración de la sentencia.....	403
3.11. El derecho transitorio.....	404
3.12. Medidas de protección de carácter personal y patrimonial	410
3.13. Revisión	417
3.14. Cese de las restricciones a la capacidad	427
4. En definitiva, la persona más allá del proceso.....	432

CAPÍTULO VII

PERSPECTIVA DE GÉNERO Y DISCAPACIDAD

Agustina Palacios, María Graciela Iglesias y Silvia E. Fernández

1. La interseccionalidad como perspectiva.....	433
1.1. Intersección de condiciones, situaciones y posiciones.....	437
1.2. Intersecciones entre el feminismo y el modelo social de discapacidad..	438
2. Intersecciones de género en la Convención Internacional sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	443
2.1. El debate previo	443
2.2. La estrategia de la “doble vía”	445
3. La mujer con discapacidad y su intersección en el Comité sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	453
4. Otras intersecciones en un documento reciente: XIV Conferencia Regional sobre la Mujer de América Latina y el Caribe del año 2020	458
5. Mujer, discapacidad y derechos sexuales y reproductivos	461
5.1. Sobre derechos sexuales y reproductivos	461
5.2. El derecho a decidir y la práctica de contracepción quirúrgica ...	466
5.3. El derecho a decidir y la práctica del aborto.....	476
6. Sobre maternidad y derecho al maternaje.....	481
7. Accesibilidad en clave de género y la importancia de una mirada interseccional desde el sistema de justicia	495
8. Una Resolución trascendente en materia de accesibilidad, género, maternaje y ejercicio de derechos sexuales y reproductivos	500

CAPÍTULO VIII

NIÑOS Y NIÑAS CON DISCAPACIDAD

Silvia E. Fernández

1. Nuestro objetivo: la persona y el contexto.....	503
2. Accesibilidad y diseño universal	510
3. Derecho a la salud.....	519
3.1. Salud y enfoque basado en la comunidad	519
3.2. Detección, calificación y patologización	521
3.3. Adolescencia, salud y capacidad jurídica	527
3.4. Discapacidad, salud mental y políticas públicas.....	532
3.4.1. Modelos propuestos por la OMS/OPS para la formación de planes de salud mental comunitaria	538
3.4.2. Órgano de Revisión de la Ley Nacional de Salud Mental	541
4. Derecho a vivir en familia.....	545
4.1. Separación familiar e institucionalización.....	545
4.2. Política pública e institucionalización de niños y niñas con discapacidad	550
5. Derecho a la educación	564
5.1. El derecho a la educación de niños y niñas con discapacidad	564
5.2. Derecho a la educación de niños y niñas con discapacidad en el marco de los derechos económicos y sociales	593
5.2.1. El recurso a las acciones colectivas.....	593
5.2.2. Litigio colectivo en favor de niños y niñas con discapacidad: algunos buenos ejemplos	603
6. Género: niñas y adolescentes con discapacidad.....	610
6.1. Interseccionalidad, género y niñez	610
6.2. Algunas consideraciones sobre la Observación General nro. 9 del Comité sobre los Derechos del Niño, a la luz de la Observación General nro. 3 del Comité sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad.....	617
6.3. Salud sexual y reproductiva.....	627
7. Violencia contra niños y niñas con discapacidad	633
8. Capacidad jurídica de niños y niñas con discapacidad.....	641
9. Palabras finales.....	646

CAPÍTULO IX

PERSONAS MAYORES

Silvia E. Fernández y María Graciela Iglesias

1. Conceptualización.....	649
2. Las personas mayores en el escenario internacional de los derechos humanos	667
3. La Convención Interamericana sobre la Protección de los Derechos Humanos de las Personas Mayores	681
4. Autonomía y toma de decisiones con apoyo	696
5. Autonomía en el ámbito de la salud y ejercicio de derechos personalísimos	711
6. Institucionalización de personas mayores. Derecho a la salud y Ley Nacional de Salud Mental.....	734
6.1. Algunas nociones preliminares	734
6.2. Algunos datos que surgen de los monitoreos del Órgano de Revisión de la LNSM.....	737
6.3. Insuficiencia de políticas de cuidado alternativas a la institucionalización	750
7. Vulnerabilidad y acceso a la justicia	752
8. El respeto a la autonomía y al ejercicio de la capacidad jurídica a la luz del Código Civil y Comercial de la Nación.....	757

CAPÍTULO X

DERECHO A LA VIDA FAMILIAR

Silvia E. Fernández

1. Preliminares	769
2. El derecho a la vida familiar de las personas con discapacidad como derecho humano	772
3. El acceso a la parentalidad: determinación de la filiación en favor de una persona con discapacidad.....	780
4. El derecho a celebrar matrimonio.....	784
5. El derecho a la planificación familiar.....	786
6. El ejercicio de la responsabilidad parental	787

7. Derecho a vivir en familia, personas con discapacidad y DESC: un entrecruzamiento complejo	810
7.1. De qué hablamos cuando hablamos de derechos económicos y sociales	810
7.2. La judiciabilidad de los derechos económicos y sociales. Ley, justicia y derecho a las condiciones de existencia digna.....	813
7.3. Derecho a vivir en familia y DESC: algunas muestras jurisprudenciales que exhiben su vinculación inescindible	817
8. Para concluir	827