

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**

	A— LOS DERECHOS HUMANOS EN LA ARGENTINA	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— EL DERECHO INTERNACIONAL Y LOS DERECHOS HUMANOS EN LA CONSTITUCION ARGENTINA	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.		
	C— LA CLAUSULA FEDERAL Y EL CUMPLIMIENTO DE LAS OBLIGACIONES INTERNACIONALES EN MATERIA DE DERECHOS HUMANOS	292
		294
		297

§ 47.	Introducción. Mecanismo constitucional	
§ 48.	Análisis internacional	
§ 49.	Análisis para la Argentina	
	D — OPERATIVIDAD DE LOS TRATADOS	299
	DE DERECHOS ECONOMICOS, SOCIALES Y CULTURALES	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
	A — LA JURISPRUDENCIA NACIONAL E INTERNACIONAL	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.....	330 334
§ 57.	Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en la Corte Suprema de Justicia argentina	
§ 58.	Conclusiones.....	
	B — EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD EN TRATADOS INTERNACIONALES Y DERECHOS HUMANOS. ¿UN NUEVO PARADIGMA?	335 337 337
§ 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.....	
 Capítulo VII	
LOS PARADIGMAS Y LA LIBERTAD DE EXPRESION	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

LOS DERECHOS HUMANOS FUNDAMENTALES	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

UN CASO PARADIGMATICO INSTITUCIONAL:	405
LA CONSTITUCION DE LA CIUDAD DE BUENOS AIRES	
Y LOS DERECHOS HUMANOS	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