

# TRATADOS DE DERECHOS HUMANOS Y SU INFLUENCIA EN EL DERECHO ARGENTINO

CON PRÓLOGO DE CARLOS S. FAYT

TOMO II



SILVIA B. PALACIO DE CAEIRO

*Directora*

MARÍA VICTORIA CAEIRO PALACIO

*Coordinadora*



**TRATADOS DE DERECHOS HUMANOS** - Obligaciones y Responsabilidades del Estado. Interpretación y Aplicación. Control de Convencionalidad. Cláusula Federal.

**DERECHOS HUMANOS** - Vida, Salud, Integridad Personal, Ambiental, Educación, Alimentación, Acceso a la Vivienda Digna, Igualdad, Mujer, Género, Niñez, Pueblos Originarios, Nacionalidad, Circulación y Residencia, Conciencia y Religión, Expresión y Prensa, Acceso a la Información Pública, Reunión y Asociación, Participación Política, Derecho del Trabajo, Empleo Público, Libertades Sindicales, Previsión Social, Tributario, Garantías y Protecciones Judiciales, Personalidad Jurídica, Nombre, Intimidad o Privacidad, Dignidad, Honra, Protección a la Familia, Propiedad.

**CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN - DERECHOS HUMANOS** - Personalísimos, Niñez, Matrimonio, Uniones Convivenciales, Divorcio, Propiedad Privada, Ambiental

THOMSON REUTERS

**LA LEY**

# ÍNDICE GENERAL

## SECCIÓN TERCERA

### IGUALDAD. MUJER. NIÑEZ. PUEBLOS ORIGINARIOS

#### INTRODUCCIÓN

1. Sistema Interamericano de Protección de Derechos Humanos —SIDH— .....	962
Convención Americana sobre Derechos Humanos (San José, Costa Rica, 22 de noviembre de 1969) .....	962
Protocolo Adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en Materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales ("Protocolo de San Salvador", 16 de noviembre de 1999) ..	963
Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre (Bogotá, 1948) .....	963
2. Sistema Universal de Derechos Humanos —SUDH— .....	963
Declaración Universal de Derechos Humanos (10 de diciembre de 1948) .....	963
Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos y Protocolos facultativos (16 de diciembre de 1966, 15 de diciembre de 1989).....	964
Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (16 de diciembre de 1966).....	964
3. Instrumentos internacionales y organismos específicos de control ..	964
3. A. Igualdad y no discriminación .....	964
3. B. Mujer .....	966
3. C. Niños, niñas y adolescentes .....	967
3. D. Pueblos originarios y comunidades indígenas.....	969
4. Sistema argentino .....	969
Constitución de la Nación Argentina (República Argentina, 1853 — con las reformas de 1860, 1957, 1994—) .....	969

## CAPÍTULO XX

DERECHO A LA IGUALDAD EN LA CSJN ARGENTINA  
Y CORTE IDH

POR PABLO HIRSCHMANN Y BETTINA MUGNAINI

I. Importancia de la Igualdad .....	971
II. La igualdad en la Constitución Nacional.....	972
III. El Derecho General a la Igualdad y sus corolarios en el Sistema Interamericano de Derechos Humanos.....	974
IV. La Interpretación de la Corte Interamericana de Derechos Humanos. Criterios Generales.....	976
V. Supuestos particulares .....	988
1. Género .....	988
a) Sistema Interamericano.....	988
b) Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación posterior a la incorporación de la República Argentina al Sistema Interamericano de Derechos Humanos .....	992
b.1. Derecho a la identidad .....	992
b.2. Derecho de aprender.....	995
b.3. Derecho de trabajar.....	1000
b.4. Acceso a beneficios previsionales .....	1001
b.5. Derecho de asociación .....	1002
2. Origen Nacional.....	1006
a) Sistema Interamericano.....	1006
b) Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación posterior a la incorporación de la República Argentina al Sistema Interamericano de Derechos Humanos .....	1008
b.1 Introducción .....	1008
b.2. Derecho de trabajar .....	1012
b.3. Acceso a beneficios previsionales .....	1014
3. Raza.....	1015
Sistema Interamericano de Derechos Humanos .....	1015
4. Pueblos indígenas.....	1016
a) El Sistema Interamericano de Derechos Humanos.....	1016
b) Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación posterior a la incorporación de la República Argentina al Sistema Interamericano de Derechos Humanos .....	1018
5. Despidos discriminatorios .....	1024

## RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

DERECHO HUMANO A LA IGUALDAD EN LA CSJN ARGENTINA  
Y CORTE IDH

POR MARÍA VICTORIA CAEIRO PALACIO Y MARIANGEL ARGANAÑAZ

1. Igualdad y no discriminación. Criterios de clasificación expresamente prohibidos .....	1033
2. Igualdad y derechos laborales .....	1034
3. Igualdad y no discriminación por sexo.....	1034
4. Igualdad y no discriminación por razón de discapacidad .....	1034
5. Igualdad y no discriminación por razón de origen racial o étnico, religión, o ideología.....	1035
6. Igualdad y no discriminación por razón de origen nacional. Extranjería .....	1035
6.1. Derecho a trabajar y acceso a los cargos públicos .....	1035
6.2. Acceso a la seguridad social .....	1035
6.3. Acceso a la ciudadanía .....	1035
7. Igualdad y no discriminación por razón de orientación sexual e identidad de género .....	1036
8. Igualdad y no discriminación por razón de edad .....	1036
9. Jurisprudencia Corte IDH.....	1036
9.1. Opiniones consultivas.....	1036
9.2. Casos contenciosos .....	1036
9.3 Casos de los derechos de las personas afrodescendientes y contra la discriminación racial .....	1037

## CAPÍTULO XXI

MUJER, GÉNERO Y DERECHOS HUMANOS. RESOLUCIONES  
JURISPRUDENCIALES DESDE UNA PERSPECTIVA DE GÉNEROPOR MARÍA DE LOS ÁNGELES PALACIO DE ARATO,  
CON LA COLABORACIÓN DE MARÍA VIRGINIA ARATO

I. Acerca de la construcción del género .....	1039
II. Violencia de género. Encuadramiento jurídico en las convenciones internacionales .....	1048
III. Importancia de la CEDAW y de Belém do Pará.....	1053

IV. Reglas de Brasilia.....	1057
V. Legislación argentina.....	1060
VI. Marco legal: leyes 26.485, 26.791, 26.813, 26.472.....	1062
Ley 26.485.....	1062
Ley 26.791.....	1072
Ley 26.813.....	1074
Ley 26.472.....	1074
Análisis de situación.....	1075
VII. Jurisprudencia internacional latinoamericana.....	1078
VIII. La Corte IDH y la violencia de Género.....	1079
IX. Funciones de la Corte IDH y los mecanismos internacionales de protección.....	1082
X. Críticas y cuestionamientos a los fallos de la Corte IDH.....	1086
(A) Violencia institucional.....	1089
Penal Miguel Castro v. Perú.....	1090
Caso Fernández Ortega y Otros v. México.....	1097
Caso Gelman v. Uruguay.....	1099
Kawas Fernández v. Honduras.....	1103
Caso "Lori Berenson Mejía v. Perú".....	1105
Maritza Urrutia v. Guatemala.....	1108
Masacre de las Dos Erres v. Guatemala.....	1111
Apitz Barbera y otros v. Venezuela.....	1113
(B) Violencia de doméstica (femicidio).....	1116
María Da Penha Fernades v. Brasil.....	1120
Campo Algodonero.....	1121
Rosendo Cantú y otra v. México.....	1126
(C) Discriminación.....	1129
Atala Riffo y Niñas v. Chile.....	1131
Sentencia interpretativa.....	1141
Importancia de Atala.....	1142
Comunidad Indígena Xákmok Kásek v. Paraguay.....	1144
(D) Derechos reproductivos.....	1148
Artavia Murillo y otros (Fertilización in vitro) v. Costa Rica.....	1149
XI. Resoluciones judiciales en el país.....	1157
XII. El deber estatal de juzgar y la suspensión de juicio a prueba en los delitos de género.....	1157
XIII. La violencia doméstica como ofensa a la dignidad humana.....	1159

XIV. La responsabilidad estatal frente al incumplimiento de tratados internacionales.....	1160
XV. Principio de igualdad y el derecho de la mujer a la no discriminación.....	1163
XVI. Protección contra el despido arbitrario durante el embarazo.....	1167
XVII. Trata de personas con fines de explotación sexual.....	1168
XVIII. Conclusión.....	1171

### RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

#### DERECHOS HUMANOS DE LA MUJER EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CSJN ARGENTINA Y CORTE IDH

POR MARÍA VIRGINIA ARATO

1. Derecho a la igualdad de oportunidades y no discriminación en razón del género.....	1173
2. Improcedencia de la Suspensión del Juicio Penal a Prueba en casos de violencia contra la mujer.....	1173
3. Derecho a la legítima defensa.....	1173
4. Derecho a la Igualdad.....	1174
5. Jurisprudencia Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	1174

### CAPÍTULO XXII

#### DERECHOS DE LA NIÑEZ Y DERECHOS HUMANOS

POR SEBASTIÁN MONJO Y MARJANGEL ARGANARAZ

1. Introducción.....	1176
2. Punto de partida y metodología de trabajo: el art. 19 de la CADH.....	1178
3. El interés superior del niño.....	1180
3.1. El interés superior del niño en la CIDH.....	1184
3.2. Interés superior del niño en la CSJN.....	1186
3.3. El interés superior del niño como principio rector.....	1190
4. Derecho a las medidas de protección de los niños, niñas y adolescentes.....	1190
4.1 Protección de la familia y de los NNA.....	1190

4.1.1. Derechos del niño a la protección de la familia en la jurisprudencia de la CIDH .....	1190
4.1.1.a. Filiación biológica y adoptiva. Caso "Forneron e hija v. Argentina" .....	1194
4.1.1.b. Protección de las familias, homosexualidad, monoparentalidad e interés superior de los NNA. Casos "Atala Riffo y Niñas v. Chile y "Forneron e hija v. Argentina" .....	1200
4.1.2. Derechos del niño vinculados a las relaciones familiares en la jurisprudencia de la CSJN .....	1202
4.1.2.a. Acciones de filiación .....	1202
4.1.2.b. Tenencia y Patria potestad .....	1204
4.1.2.c. Adopción .....	1208
4.1.2.c.1. Interés superior del niño .....	1208
4.1.2.c.2. Filiación biológica, filiación adoptiva, el triángulo adoptivo-afectivo y el interés superior del niño .....	1210
4.1.2.c.3. Adopción simple y plena y Adopción del hijo del cónyuge .....	1216
4.1.2.c.4. Entregas directas .....	1218
4.1.2.d. Centro de vida .....	1224
4.1.2.e. Alimentos .....	1225
4.1.2.f. Embarazo inviable y derechos de la madre a la protección de su salud, psicológica y física .....	1227
5. Medidas de protección especial en los casos de Restitución internacional de NNA .....	1228
5. 1. Restitución de menores en la jurisprudencia de la CSJN .....	1228
6. Medidas de protección especial para los niños, niñas y adolescentes con discapacidad, derecho a la salud y a la integridad de los NNA ....	1235
6.1. La protección de los NNA con discapacidad en la jurisprudencia de la CIDH. El Caso "Furlan y Familiares v. Argentina" .....	1235
6.2. Derecho a la salud y a la integridad en la jurisprudencia de la CIDH .....	1239
6.3. La protección de los NNA con discapacidad y derecho a la salud en la jurisprudencia de la CSJN .....	1241
6.3.1. Protección del niño con discapacidad y del derecho a la salud del niño en los supuestos de Restitución de menores en la jurisprudencia de la CSJN .....	1241
6.3.2. Obras sociales .....	1245
6.3.3. El derecho a la salud del niño enfrentado con los derechos a la intimidad e integridad de los padres .....	1247

6.3.4. Derecho a la salud del niño enfrentado con el derecho a la privacidad familiar .....	1248
7. Medidas de protección especial para los niños, niñas y adolescentes pertenecientes a pueblos originarios .....	1250
7.1. Medidas de protección especiales de NNA indígenas en relación con el derecho a la vida .....	1252
7.2. Derecho a la protección de la familia y a la vida cultural de los niños indígenas frente a los desplazamientos internos. Caso "Chitay Nech y otros v. Guatemala" .....	1262
7.3. Derecho a la integridad y a la libertad de los niños indígenas en supuestos de desplazamientos forzados .....	1265
8. Medidas de protección especial para los niños, niñas y adolescentes en conflicto con la ley penal .....	1266
8.2. Prohibición de penas perpetuas privativas de la libertad. Caso "Mendoza y otros v. Argentina" y otros .....	1279
8.3. La situación de las penas perpetuas privativas de la libertad en la jurisprudencia de la CSJN. Caso "Maldonado" .....	1282
9. Medidas de protección de NNA frente a delitos de lesa humanidad, conflictos armados y violaciones a los derechos políticos .....	1291
9.1. Derechos del niño, competencia de la CIDH y delitos de lesa humanidad, conflictos armados y violaciones a los derechos políticos: Los derechos del niño como puerta hacia la CADH .....	1295
9.2. Derechos de los NNA en los supuestos de desaparición forzada. ....	1299
9.3. Derechos de los NNA desplazados en el marco de conflictos internos .....	1307
9.4. Las pruebas como límites para el estudio de los derechos del Niño. Caso "Castillo González y otros v. Venezuela" .....	1310
9.5. Derecho de los niños a no ser incorporados en las fuerzas armadas y su incorporación en las fuerzas armadas. Caso "Vargas Areco v. Paraguay" .....	1312
10. Medidas de protección vinculadas con las garantías judiciales y con la administración de justicia .....	1313
10.1. Obligación de proteger el interés superior del niño y el acceso a la justicia de los miembros de las comunidades indígenas .....	1314
10.2. La obligación de investigar en casos de desaparición forzada de niños y niñas y el derecho a la verdad .....	1315
10.3. El derecho a ser oído .....	1316
10.4. Derecho al plazo razonable de los procesos judiciales .....	1320
10.5. Participación del Asesor de Menores .....	1322
10.6. Lineamientos procesales de la CSJN en punto a los derechos de los NNA .....	1323

11. Medidas de protección de los NNA en relación con otros derechos personalísimos de los niños, niñas y adolescentes .....	1326
11.1. Medidas de protección de los NNA en relación con Derecho a la vida en la jurisprudencia de la CIDH .....	1326
11.1.1. Sobre el comienzo del derecho a la vida, la concepción, la utilización de embriones en técnicas de reproducción humana asistida y fecundación <i>in vitro</i> . Caso "Artavia Murillo y otros (Fecundación <i>in vitro</i> ) v. Costa Rica" .....	1327
11.2. Derecho a la identidad .....	1330
11.3. Derecho a la libertad .....	1332
11.4. Derecho a la nacionalidad .....	1332
11.5. Derecho al nombre .....	1334
11.6. Medidas de protección especial de las niñas en relación con el la violencia de género, el derecho a la igualdad y no discriminación .....	1335
11.7. Derecho del niño a la intimidad frente al derecho a la libertad de prensa .....	1340
12. Medidas de protección de los derechos sociales, culturales y económicos de los niños, niñas y adolescentes .....	1344
12.1. Medidas de protección especial para los niños, niñas y adolescentes en riesgo en la jurisprudencia de la CIDH: Casos "Niños de la Calle (Villagrán Morales y otros) v. Guatemala", y "Servellón García y otros v. Honduras" .....	1344
12.2. Derechos a la educación en la jurisprudencia de la CIDH .....	1346
12.3. Protección del derecho a la vivienda y de otros derechos sociales de los niños en la jurisprudencia de la CSJN .....	1346
13. Conclusiones .....	1351

#### RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

#### DERECHOS HUMANOS DE LA NIÑEZ EN LA CSJN ARGENTINA Y EN LA CORTE IDH

POR LUCÍA LAFERRIÈRE

1. Interés superior del niño en la CSJN .....	1357
2. Protección de la familia y de los NNA .....	1358
2.a. Responsabilidad parental. Patria potestad. Tenencia .....	1358
2.b. Acciones de filiación .....	1359
2.c. Adopción .....	1359
2.c.1. Interés superior del niño en la adopción .....	1359

2.c.2. Competencia en la adopción .....	1359
2.c.3. Filiación biológica, filiación adoptiva y el interés superior del niño .....	1359
2.c.4. Entregas directas .....	1360
2.d. Centro de vida .....	1360
2.e. Alimentos .....	1360
3. Restitución internacional de NNA .....	1360
4. Medidas de protección especial para los niños, niñas y adolescentes en relación con el derecho a la salud .....	1361
4.a. La protección de los NNA con discapacidad y derecho a la salud .....	1361
4.b. Obras sociales .....	1362
4.c. El derecho a la salud del niño enfrentado con los derechos a la intimidad e integridad de los padres .....	1362
5. Medidas de protección especial para los niños, niñas y adolescentes en conflicto con la ley penal .....	1362
5.a. Condiciones de detención de NNA .....	1363
5.b. La situación de las penas perpetuas privativas de la libertad para NNA. Caso "Maldonado" .....	1363
6. Medidas de protección de NNA víctimas de delitos .....	1363
6.a. Derechos del niño ante casos de corrupción de menores, pornografía infantil y otros delitos sexuales .....	1363
6.b. Derechos de los NNA en los supuestos de sustracción de menores .....	1363
6.c. Derechos de los NNA en los supuestos de desaparición forzada .....	1364
6.d. Derechos de los NNA durante conflictos armados .....	1364
7. Medidas de protección vinculadas con las garantías judiciales y con la administración de justicia .....	1364
7.a. Intervención en el proceso .....	1364
7.b. Actividad probatoria .....	1365
7.c. El derecho a ser oído .....	1365
7.d. Derecho al plazo razonable de los procesos judiciales .....	1365
7.e. Participación del Asesor de Menores .....	1365
7.f. Cuestiones de competencia .....	1365
8. Medidas de protección de los NNA en relación con otros derechos personalísimos .....	1366
8.a. Derecho a la identidad .....	1366
8.b. Derecho del niño a la intimidad frente al derecho a la libertad de prensa .....	1366
8.c. Derecho a la imagen .....	1366

8.d. Derecho a la intimidad .....	1367
9. Medidas de protección de los derechos sociales, culturales y económicos de los NNA .....	1367
9.a. Derecho a la vivienda digna.....	1367
9.b. Derechos a la educación en la jurisprudencia de la CSJN .....	1367
10. Sentencias de la Corte IDH.....	1367

### CAPÍTULO XXIII

#### LOS PUEBLOS INDÍGENAS EN LA JURISPRUDENCIA NACIONAL E INTERNACIONAL DE DERECHOS HUMANOS

POR PAULINA R. CHIACCHIERA CASTRO

I. Introducción .....	1371
II. Los Pueblos Indígenas argentinos ante la Corte Suprema de Justicia de La Nación .....	1373
II.1. Derecho a la posesión y a la propiedad comunitaria sobre sus tierras ancestrales .....	1374
II.2. Derecho a la vida.....	1377
II.3. Derecho de participación y consulta .....	1379
II.4. Derecho a la personalidad jurídica .....	1385
III. Los derechos de los Pueblos Indígenas y Tribales y de sus miembros en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	1386
III.1. Derecho a la posesión y propiedad comunitaria de sus tierras ancestrales.....	1391
III.2. Derecho a la vida .....	1403
III.3. Derecho de participación y consulta .....	1406
III.4. Derecho a la identidad cultural .....	1408
III.5. Derecho a la personalidad jurídica .....	1409
III.6. Derecho a la igualdad y a la no discriminación .....	1411
III.7. Derechos políticos.....	1412
III.8. Garantías y protección judiciales .....	1414
III.9. Otros derechos .....	1416
V. Palabras finales .....	1419

### RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

#### DERECHOS HUMANOS DE LOS PUEBLOS ORIGINARIOS EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CSJN ARGENTINA Y CORTE IDH

POR MARÍA VICTORIA CAEIRO PALACIO

1. Derechos de la comunidad indígena .....	1421
2. Derecho a la propiedad comunitaria.....	1421
3. Acceso a la justicia.....	1422
4. Competencia originaria .....	1422
5. Amparo ambiental.....	1422
6. Cuestiones procesales .....	1422
7. Jurisprudencia de la Corte IDH.....	1423

### SECCIÓN CUARTA

#### NACIONALIDAD. CIRCULACIÓN Y RESIDENCIA. CONCIENCIA Y RELIGIÓN. PENSAMIENTO Y EXPRESIÓN. ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA. REUNIÓN Y DE ASOCIACIÓN. PARTICIPACIÓN POLÍTICA

### INTRODUCCIÓN

1. Sistema Interamericano de Derechos Humanos —SIDH—.....	1428
Convención Americana sobre Derechos Humanos (San José, Costa Rica, 22 de noviembre de 1969).....	1428
Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre (Bogotá, 1948) .....	1429
<i>Derecho de libertad de investigación, opinión, expresión y difusión</i> <i>Artículo IV:</i> .....	1429
2. Sistema Universal de Derechos Humanos —SUDH— .....	1429
Declaración Universal de Derechos Humanos (10 de diciembre de 1948) .....	1429
Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (16 de diciembre de 1966) y Protocolos facultativos (16 de diciembre de 1966, 15 de diciembre de 1989).....	1430
Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (16 de diciembre de 1966) y Protocolo Facultativo del Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (10 de diciembre de 2008) .....	1430

Convención sobre los Derechos del Niño—CDN— .....	1430
Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer —CEDAW— .....	1431
Convención Internacional sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación racial .....	1431
Convención Internacional sobre la Protección de los Derechos de Todos los Trabajadores Migratorios y de sus Familiares .....	1431
3. Instrumentos internacionales e interamericanos y organismos específicos de control .....	1431
3.A. Nacionalidad, extranjeros y migrantes .....	1431
3.B. Libertad de culto y religión .....	1432
3.C. Libertad de expresión y acceso a la información pública .....	1433
3.D. Derecho a la participación política y derechos políticos .....	1433
Convención sobre los derechos políticos de la mujer (1952) .....	1433
4. Sistema argentino .....	1434
Constitución de la Nación Argentina (República Argentina, 1853 —con las reformas de 1860, 1957, 1994—) .....	1434

## CAPÍTULO XXIV

### DERECHO A LA NACIONALIDAD Y DERECHOS DE LOS EXTRANJEROS

POR MAXIMILIANO RAFAEL CALDERÓN

I. Referencias metodológicas .....	1435
II. Las normas involucradas .....	1436
1. Constitución Nacional y leyes reglamentarias .....	1436
2. Convención Americana sobre Derechos Humanos .....	1437
3. Otros instrumentos de derechos humanos .....	1438
III. La jurisprudencia de la CSJN .....	1439
1. Sobre nacionalidad en general .....	1439
2. Sobre disparidad de trato y discriminación vinculadas a la nacionalidad .....	1445
IV. La jurisprudencia de la CIDH .....	1456
1. Casuística .....	1456
2. Análisis sistemático de la jurisprudencia de la CIDH .....	1462
V. Reflexiones finales .....	1472

## CAPÍTULO XXV

### DERECHO DE CIRCULACIÓN Y RESIDENCIA (ART. 22 CADH)

POR CHRISTIAN G. SOMMER

.....	1475
-------	------

### RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

### DERECHOS DE NACIONALIDAD, CIRCULACIÓN Y RESIDENCIA EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CSJN ARGENTINA Y CORTE IDH

POR MARÍA VICTORIA CAEIRO PALACIO

1. Derecho a la nacionalidad y ciudadanía .....	1511
2. Extranjeros .....	1511
2.1. Derecho de los extranjeros a ingresar y permanecer. Ciudadanía .....	1511
2.2. Detención de personas .....	1512
2.3. Extranjeros y el principio de no discriminación .....	1512
2.4. Extranjeros y derechos de la seguridad social .....	1512
2.5. Expulsión de extranjeros .....	1512
3. Derechos de circulación y residencia (entrar, permanecer, transitar y salir) .....	1512
4. Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos ...	1512
4.1. Opiniones consultivas .....	1513

## CAPÍTULO XXVI

### LIBERTAD DE CONCIENCIA Y DE RELIGIÓN EN LOS FALLOS DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

POR ALBERTO F. ZARZA

I. Libertad de conciencia, religión y culto en la Constitución Nacional	1515
II. Libertad de conciencia y religión en la Convención Americana sobre Derechos Humanos .....	1518
III. La libertad de conciencia y religión en los fallos de la CSJN .....	1520
IV. El valor de los precedentes supranacionales .....	1523



V. Los fallos de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	1526
Caso: "La Última tentación de Cristo" o Caso Olmedo Bustos y otros v. Chile .....	1527
Hechos acreditados según sentencia .....	1527
Alegatos de la Comisión .....	1528
Alegatos del Estado .....	1530
Consideraciones de la Corte .....	1530
Comentario al Fallo .....	1532
Caso de la Comunidad Mayagna (Sumo) Awas Tingni v. Nicaragua... ..	1533
Hechos acreditados según sentencia .....	1533
Alegatos de la Comisión .....	1541
Consideraciones de la Corte .....	1541
Comentario al fallo .....	1544
Caso Masacre Plan de Sánchez v. Guatemala .....	1544
Hechos establecidos según sentencia .....	1544
En relación con el contexto histórico .....	1545
En relación con la aldea Plan de Sánchez .....	1546
En relación con la Masacre Plan de Sánchez .....	1547
En relación con hechos posteriores a la Masacre Plan de Sánchez .....	1549
Reconocimiento del Estado de Guatemala .....	1551
Resolución de la Corte .....	1551
Comentario al fallo .....	1552
Caso de las Niñas Yean y Bosico v. República Dominicana .....	1552
Hechos considerados por la Corte .....	1552
Consideraciones de la Corte .....	1553
Comentario al fallo .....	1554
Caso del Penal Miguel Castro Castro v. Perú .....	1554
Hechos considerados por la Corte .....	1554
Sucesos posteriores al 9 de mayo de 1992 .....	1560
Alegatos de la Comisión .....	1565
Alegatos de la interviniente común .....	1565
Alegatos del Estado .....	1565
Consideraciones de la Corte .....	1565
Comentario al Fallo .....	1567
Caso Chitay Nech y Otros v. Guatemala .....	1567
Hechos considerados por la Corte .....	1567
A. Contexto del caso .....	1569

B. Hechos relativos a la detención y posterior desaparición de Florencio Chitay Nech .....	1570
Detención y posterior desaparición de Florencio Chitay Nech .....	1571
Comentario al fallo .....	1574
Caso Masacres de Río Negro v. Guatemala .....	1575
Hechos considerados por la Corte .....	1575
A) Contexto general .....	1576
B) Antecedentes de las masacres de la comunidad de Río Negro ..	1580
C) Masacre de 4 de marzo de 1980 en la capilla de la comunidad de Río Negro y ejecuciones extrajudiciales del 8 de julio de 1980 .....	1581
D) Masacre de 13 de febrero de 1982 en la Aldea de Xococ .....	1582
E) Masacre de 13 de marzo de 1982 en el Cerro de Pacoxom .....	1583
F) Masacre de 14 de mayo de 1982 en "Los Encuentros" .....	1585
G) Masacre de 14 de septiembre de 1982 en "Agua Fría" .....	1585
H) La vida en las montañas y el reasentamiento de los miembros de la Comunidad de Río Negro en la colonia Pacux .....	1586
I) Investigación, proceso y sanción de los responsables de las masacres .....	1588
a. Masacres cometidas en la capilla de Río Negro y Los Encuentros .....	1588
b. Masacre cometida en Xococ .....	1588
c. Masacres de Río Negro (Pacoxom) y Agua Fría .....	1589
c.1. Diligencias principales .....	1589
Violación del derecho a la integridad personal, en relación con la libertad de conciencia y religión, y el derecho a la cultura de los sobrevivientes de las masacres de Río Negro .....	1593
C.1. Alegatos de las partes y de la Comisión Interamericana ..	1593
C.2. Consideraciones de la Corte .....	1593
Comentario al fallo .....	1599
VI. Conclusiones .....	1599

## RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

## LIBERTAD DE CONCIENCIA Y RELIGIÓN EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CSJN ARGENTINA Y CORTE IDH

POR MARÍA VICTORIA CAEIRO PALACIO

1. Libertad de religión, culto y objeción de conciencia .....	1601
---	------

2. Libertad de culto y derecho a la salud .....	1601
3. Libertad de culto y derecho de réplica.....	1602
4. Jurisprudencia Corte IDH.....	1602

## CAPÍTULO XXVII

DERECHOS HUMANOS A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN, ACCESO  
A LA INFORMACIÓN PÚBLICA Y DERECHO DE RÉPLICA

POR SILVIA B. PALACIO DE CAEIRO

I. Libertad de expresión y sistema democrático.....	1603
II. Marco normativo constitucional e internacional .....	1607
III. Dimensiones individual y social .....	1613
IV. Derechos y obligaciones de periodistas y medios de comunicación.	1616
V. Derecho a la honra, reputación e intimidad .....	1620
VI. Funcionarios y personas públicas. Protección atenuada.....	1626
VI.1. La doctrina de la "real malicia" en Argentina.....	1630
VI.2. Funcionarios públicos y derecho de expresión.....	1636
VII. Libertad de expresión e Internet .....	1638
VIII. Restricciones a la libertad de expresión .....	1652
IX. Prohibición de la censura previa y otros medios directos de supresión radical.....	1654
X. Medios indirectos de supresión .....	1657
XI. Restricciones penales.....	1661
XII. Restricciones y sanciones civiles.....	1669
XIII. Derecho al acceso a la información pública .....	1673
XIII.1. Acceso a la información y publicidad de los procesos y sentencias judiciales.....	1680
XIII.2. Restricciones al acceso a la información pública.....	1681
XIV. Derecho rectificación, respuesta o réplica .....	1683

## CAPÍTULO XXVIII

LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y EL DERECHO DE PROPIEDAD  
EN EL CASO GRUPO CLARÍN

POR ALBERTO B. BIANCHI Y ESTELA B. SACRISTÁN

1. Planteo.....	1691
2. El caso y su contexto.....	1692
a. El conflicto con el Grupo Clarín y la LSCA .....	1692
b. Las bases principales de la LSCA .....	1694
c. Los artículos de la LSCA impugnados por la actora .....	1697
3. El fallo y su contenido .....	1698
a. La distribución de los votos .....	1698
b. La <i>ratio decidendi</i> de la mayoría .....	1699
c. La estructura argumental y los <i>tests</i> constitucionales empleados ...	1700
4. El test del art. 45 LSCA por vía del control de razonabilidad .....	1700
a. Todo parece ser una cuestión de fines y medios.....	1700
b. La posición de la minoría .....	1703
i. La opinión del juez Fayt .....	1703
ii. La opinión de los jueces Maqueda y Argibay en el contexto de su posición en relación con el art. 48 LSCA.....	1704
5. El control (poco intenso) de constitucionalidad de los arts. 41, 48 y 161 LSCA .....	1706
a. Los justificativos del control "poco intenso" .....	1706
b. El análisis del art. 41 LSCA.....	1707
i. El carácter <i>intuitu personae</i> de las licencias justifica su intransferibilidad .....	1707
ii. La opinión disidente del juez Fayt.....	1708
c. El análisis del art. 48, segundo párrafo LSCA .....	1709
i. La versión patrimonialista de la mayoría.....	1709
ii. El respeto al fundamento constitucional de los derechos adquiridos del juez Maqueda .....	1710
iii. La opinión del juez Fayt .....	1712
iv. La opinión de la jueza Argibay. Remisión .....	1712
d. El análisis del art. 161 LSCA .....	1713
ii. La opinión de la mayoría .....	1713
ii. El voto de la jueza Argibay .....	1713
6. Nuestra opinión .....	1715
a. Un abordaje cuestionable .....	1715

b. El control en abstracto es insuficiente .....	1716
c. El debilitado control de constitucionalidad .....	1720
ii. Los fundamentos de la crítica.....	1720
ii. La reducción de los derechos del grupo Clarín a lo puramente patrimonial.....	1720
iii. El peligro de las categorías rígidas de derechos.....	1722
d. La desprotección de los derechos adquiridos en una visión puramente patrimonial de los mismos. El remanido recurso al "interés público" .....	1725
7. Conclusiones .....	1735

## CAPÍTULO XXIX

LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y DERECHO A LA INTIMIDAD  
EN LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

POR EMILIO A. IBARLUCIA

I. Introducción .....	1737
II. La jurisprudencia de la CSJN.....	1741
III. Los fallos de la CIDH .....	1746
IV. Conclusión y algunas reflexiones.....	1751

## CAPÍTULO XXX

## DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA

POR ALFONSO BUTLER

I. Introducción .....	1757
II. Aproximación conceptual.....	1757
III. Evolución.....	1759
a) El modelo de confidencialidad y secreto .....	1759
b) El reconocimiento del derecho de acceso a la información pública.....	1760
c) La información pública positiva .....	1762
IV. Plataforma constitucional.....	1762
V. La regulación en el plano supranacional.....	1763
1. El contenido de los tratados internacionales .....	1763

2. La Declaración de principios sobre libertad de expresión de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	1765
3. El criterio de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	1766
1. La Opinión Consultiva 5/85 .....	1767
2. Caso "La Última Tentación de Cristo" .....	1769
3. Caso "Ivcher Bronstein v. Perú" .....	1770
4. Caso "Maritza Urrutia v. Guatemala" .....	1771
5. Caso "Herrera Ulloa v. Costa Rica" .....	1771
6. Caso "Ricardo Canese v. Paraguay" .....	1772
7. Caso "Palamara Iribarne v. Chile" .....	1774
8. Caso "Claude Reyes y otros v. Chile" .....	1775
9. Caso "Albán Cornejo y otros. v. Ecuador" .....	1776
10. Caso "Kimel v. Argentina" .....	1777
11. Caso "Ríos y otros v. Venezuela" .....	1778
12. Caso "Cepeda Vargas Manuel v. Colombia".....	1778
13. Caso "Gelman v. Uruguay" .....	1779
14. Caso "Contreras y otros v. El Salvador" .....	1780
15. Caso "Fontevicchia y D'Amico v. Argentina" .....	1781
16. Caso "Mémoli v. Argentina" .....	1782
VI. La jurisprudencia de la Corte Suprema .....	1783
VII. Objeto de acceso.....	1788
VIII. Principios aplicables .....	1790
A) Principios generales .....	1790
B) Principios específicos.....	1794
IX. Titularidad del derecho informativo.....	1799
X. Legitimación .....	1799
1. Activa .....	1799
2. Pasiva .....	1800
XI. Limitaciones .....	1802
1. Aspectos generales .....	1802
2. La carga de la prueba.....	1804
3. Causales.....	1804
XII. Mecanismos de protección.....	1806
XIII. La información pública positiva.....	1810

## RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

LIBERTAD DE EXPRESIÓN EN LA JURISPRUDENCIA  
DE LA CSJN ARGENTINA Y CORTE IDH

POR MARÍA VIRGINIA CÁCERES DE IRIGOYEN

1. Libertad de expresión e interés público .....	1819
2. Derecho a la libertad de expresión y derecho al honor .....	1819
3. Derecho a la libertad de expresión y derecho de propiedad .....	1821
4. Derecho a la libertad de prensa y publicidad oficial .....	1821
5. Libertad de expresión e intimidad .....	1821
6. Derecho a la libertad de expresión y censura previa .....	1822
7. Libertad de expresión y limitaciones especiales .....	1822
8. Libertad de expresión y delitos cometidos por la prensa .....	1822
9. Libertad de expresión y derecho a replica .....	1822
10. Jurisprudencia Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	1823
10. 1. Casos contenciosos .....	1823
10. 2. Opiniones consultivas .....	1824

## RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

DERECHO AL ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA  
EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CSJN ARGENTINA Y CORTE IDH

POR MARÍA VICTORIA CAEIRO PALACIO

1. Derecho a la información .....	1825
2. Acceso a la información pública .....	1826
3. Jurisprudencia de la Corte IDH. Opiniones consultivas .....	1826
3. 1. Casos contradictorios .....	1826
3. 2. Opiniones consultivas .....	1827

## CAPÍTULO XXXI

## DERECHOS HUMANOS DE REUNIÓN Y LIBERTAD DE ASOCIACIÓN

POR SILVIA B. PALACIO DE CAEIRO

I. Introducción .....	1829
-----------------------	------

II. Marco normativo .....	1831
III. Obligaciones y deberes del Estado .....	1834
IV. Restricciones .....	1836
V. Dimensiones individual y social .....	1837
VI. Libertad de asociación en defensa de derechos humanos .....	1838
VI.1. Libertad de asociación en materia ambiental .....	1839
VI.2. Libertad de asociación y derechos políticos .....	1842
VI.3. Libertad de asociación y derechos de la niñez .....	1845
VI.4. Libertad de asociación y libertad de expresión .....	1845
VI.5. Libertad de asociación sindical .....	1847

## RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

DERECHO DE REUNIÓN Y LIBERTAD DE ASOCIACIÓN  
EN LA CSJN ARGENTINA Y CORTE IDH

POR MARÍA VICTORIA CAEIRO PALACIO

1. Derecho de asociación y reunión .....	1853
2. Legitimación activa y derechos de incidencia colectiva .....	1853
3. Restricciones .....	1854
4. Jurisprudencia de la Corte IDH .....	1854

## CAPÍTULO XXXII

PARTICIPACIÓN POLÍTICA Y DERECHOS HUMANOS  
EN LA ARGENTINA: LOGROS Y OBSTÁCULOS

POR PABLO L. MANILI

I. Introducción .....	1857
II. Panorama de la normativa constitucional .....	1859
III. La normativa internacional .....	1861
IV. Los obstáculos: las cuestiones políticas no justiciables .....	1864
V. Posible habilitación de la jurisdicción internacional .....	1871

## RESEÑA DE JURISPRUDENCIA

PARTICIPACIÓN DEMOCRÁTICA Y DERECHOS POLÍTICOS  
EN LA CSJN ARGENTINA Y CORTE IDH

POR MARÍA VICTORIA CAEIRO PALACIO Y MARIANGEL ARGANAÑARAZ

1. Derechos políticos y derechos electorales.....	1879
1. 2. Candidatos. Reelección.....	1879
1. 3. Candidaturas. Requisitos. No discriminación.....	1880
1. 4. Sufragio. Derechos al voto.....	1880
1. 5. Validez de títulos de autoridades electas.....	1880
1. 6. Partidos políticos. Condiciones para su reconocimiento.....	1880
2. Jurisprudencia de la Corte IDH.....	1880