

JORGE ALEJANDRO AMAYA

Director

Tratado de control de constitucionalidad y convencionalidad

4

Derechos y garantías

Los derechos y las garantías: civiles y personales; económicos,
sociales y culturales; colectivos; laborales y previsionales;
grupos desaventajados; garantías constitucionales

Autores

AMAYA • AHUMADA • BARIFFI • DABOVE • GIMÉNEZ
GONZÁLEZ VILLANUEVA • GOZAÍNI • HERRERO
LEDESMA • LÓPEZ ALFONSÍN • MANILI • SABSAY



ASTREA

BUENOS AIRES - BOGOTÁ - PORTO ALEGRE

2018

ÍNDICE GENERAL

Tomo 4

TÍTULO CUARTO

CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD Y CONVENCIONALIDAD DE LOS DERECHOS LABORALES Y PREVISIONALES

CAPÍTULO XVI

DERECHOS LABORALES

por ROBERT MARCIAL GONZÁLEZ VILLANUEVA

§ 1.	Exordio	3
§ 2.	Derechos laborales. Consideraciones necesarias	5
§ 3.	Conceptos clave para encuadrar el tema	8
	a) Control de constitucionalidad	8
	b) Control de convencionalidad	12
	c) Generaciones de derechos	14
§ 4.	Normativa relevante que justifica la tarea de control de constitucionalidad y convencionalidad de los derechos laborales	14
§ 5.	Jurisprudencia relevante en torno al control de constitucionalidad y convencionalidad de los derechos laborales ..	18
	a) Portugal	19

b) Argentina	19
c) Colombia	20
d) África	20
e) Europa	21
f) América Latina en general	21
§ 6. Rasgos socioeconómicos y sociopolíticos que limitan la tarea de control de constitucionalidad y convencionalidad de los derechos laborales	25
a) Globalización	26
b) Falta de cultura constitucional	27
c) (Re)distribución y reparto de bienes	30
d) El Estado social de derecho	31
§ 7. Otros aspectos relevantes en torno al control de constitucionalidad y convencionalidad de los derechos laborales	34
a) Estándares fijados en materia de derechos sociales	35
b) Alcance de la competencia de los tribunales al exigir el cumplimiento de los derechos sociales	36
§ 8. A modo de conclusión	37

CAPITULO XVII

DERECHOS DE LA SEGURIDAD SOCIAL

por LUIS R. HERRERO

§ 9. Proemio. Realidad en la que se incardina el derecho sustancial y procesal de la seguridad social	41
§ 10. Las normas convencionales sobre seguridad social ¿son autoaplicativas o simplemente programáticas? Rol de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos y de la Corte. Fulcro del nuevo derecho transnacional	45
§ 11. Jurisdicción: concepto maleable. La pretensión procesal como medida de la jurisdicción	53

§ 12. Jurisdicción protectora de la seguridad social	58
§ 13. La categorización del anciano como exponente de un sector vulnerable de la sociedad	60
§ 14. El carácter alimentario que ostenta el derecho en el que se funda la pretensión prestacional	60
§ 15. La superlativa trascendencia del tiempo en el proceso de la seguridad social	62
§ 16. La euritmia entre el proceso y la pretensión prestacional	67
§ 17. El rol del juez protectorio	70
§ 18. La tutela cautelar como única prestación jurisdiccional en condiciones de asegurar el goce y ejercicio efectivos de los derechos alimentarios en riesgo de sufrir daños irreparables	74
§ 19. Competencia de la justicia de la seguridad social. Dispersión y desprotección	78
§ 20. Cosa juzgada discordante y garantías constitucionales afectadas. Flexibilidad de las reglas procesales	86
§ 21. Epílogo	91

TÍTULO QUINTO

CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD Y CONVENCIONALIDAD DE LAS GARANTÍAS CONSTITUCIONALES

CAPÍTULO XVIII

PROTECCIÓN JUDICIAL EFECTIVA (ACCESO A LA JUSTICIA)

por MARCELO LÓPEZ ALFONSÍN

§ 22. Introducción	95
--------------------------	----

§ 23.	El derecho a la protección judicial efectiva	101
§ 24.	La conexión entre los artículos 8° y 25 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos	102
§ 25.	El derecho humano al amparo	106
	a) Existencia	107
	b) Idoneidad	108
	c) Adecuación	109
	d) Efectividad	109
	e) Sencillez	111
	f) Rapidez	111
§ 26.	Síntesis	113

CAPÍTULO XIX

GARANTÍA DEL DEBIDO PROCESO

por OSVALDO ALFREDO GOZÁFNI

§ 27.	Historia del debido proceso	117
§ 28.	El impacto del control de convencionalidad en el debido proceso	122
§ 29.	Relaciones entre el control constitucional y de convencionalidad	126
§ 30.	Los estándares del debido proceso según la Convención Americana sobre Derechos Humanos	128
§ 31.	El acceso a la justicia	132
§ 32.	El derecho al proceso y las desinteligencias entre los controles de constitucionalidad y de convencionalidad	136
§ 33.	Independencia e imparcialidad de los jueces	141
§ 34.	El derecho a la verdad	145
§ 35.	Derecho a la motivación de la sentencia y al recurso	149
§ 36.	Derecho al plazo razonable	154
§ 37.	Conclusiones	157

CAPÍTULO XX

GARANTÍA DEL HÁBEAS CORPUS

por ÁNGELA LEDESMA y CAROLINA AHUMADA

§ 38.	Introducción	159
§ 39.	El control de constitucionalidad	160
§ 40.	La Corte Suprema y el control de constitucionalidad de oficio	164
§ 41.	Estándares para la declaración de inconstitucionalidad de oficio	165
§ 42.	Control de convencionalidad	166
§ 43.	El hábeas corpus en el sistema interamericano	169
§ 44.	Precedentes emblemáticos del sistema interamericano	172
§ 45.	Algunos casos en la Argentina	175
	a) Corte Suprema de Justicia de la Nación	176
	b) Cámara Federal de Casación Penal	179
§ 46.	Nuevas prácticas	186
§ 47.	Dimensiones de diálogo para la revisión judicial en materia de hábeas corpus	187
§ 48.	Palabras finales	193

CAPÍTULO XXI

GARANTÍA DEL AMPARO

por JORGE ALEJANDRO AMAYA

§ 49.	La impronta mexicana del amparo	195
§ 50.	Nociones preliminares. El nacimiento del amparo en la Argentina	195
§ 51.	El régimen legal vigente en la Argentina y sus contradicciones con la norma constitucional	200

§ 52.	Las condiciones de procedencia	204
§ 53.	El amparo como vía principal de control de constitucionalidad y convencionalidad. Medio judicial idóneo	207
§ 54.	La legitimación activa en el amparo. La cuestión en el artículo 43 de la Constitución nacional	209
§ 55.	No se trata de una acción popular	211
§ 56.	La noción de "afectado" en el eje del debate	213
§ 57.	Las normas supranacionales	218
§ 58.	El derecho constitucional latinoamericano	220
§ 59.	¿Una nueva ley para el amparo argentino?	223

CAPÍTULO XXII

GARANTÍA DEL HÁBEAS DATA

por OSVALDO ALFREDO GOZAÍNI

§ 60.	Origen del proceso constitucional	227
§ 61.	Tutela específica	230
§ 62.	Derechos tutelados por la ley 25.326	233
§ 63.	Universo de derechos posibles alcanzados. La intimidad	236
§ 64.	Derecho personalísimo	238
§ 65.	Derecho personalísimo proyectado "hacia otros"	240
§ 66.	La vida privada	242
§ 67.	La vida familiar	244
§ 68.	La inviolabilidad del domicilio	246
§ 69.	La correspondencia y los papeles privados	246
§ 70.	Derecho a la privacidad	248
§ 71.	El derecho a la verdad	252
§ 72.	La privacidad de los datos	253
§ 73.	Potestad de control sobre el dato	255
§ 74.	Derecho a la información	256
§ 75.	El derecho a la "autodeterminación informativa"	259

§ 76.	Aspectos del hábeas data que tuvieron atención especial	261
§ 77.	El control de convencionalidad en el hábeas data	266

TÍTULO SEXTO

CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD Y CONVENCIONALIDAD DE LOS DERECHOS COLECTIVOS

CAPÍTULO XXIII

MEDIO AMBIENTE

por DANIEL SABSAY

§ 78.	Introducción	273
§ 79.	Derecho a un ambiente sano	274
§ 80.	Jurisprudencia en materia ambiental. El denominado "amparo colectivo"	277
	a) Legitimados para interponer las acciones en defensa de los derechos colectivos	279
	b) La experiencia en el campo del medio ambiente	281
	c) Instrumento para la aplicación de los tratados internacionales	283
	d) Distribución de competencias Nación-provincias. Caso "Roca, Magdalena c/provincia de Buenos Aires"	285
	e) Pesca	287
	f) Poder de policía	288
	g) Cuenca Matanza-Riachuelo	289
	h) Glaciares	290
	i) Orden público ambiental	297
§ 81.	Consideraciones finales	297

CAPÍTULO XXIV**DERECHOS DE LOS CONSUMIDORES Y USUARIOS**

por MARCELO LÓPEZ ALFONSÍN

§ 82.	Introducción	299
§ 83.	Jurisprudencia	301
	a) "Consumidores Libres"	301
	b) "Prodelco"	302
§ 84.	Antecedentes jurisprudenciales relevantes en materia de procesos colectivos	306
	a) "Halabi"	306
	b) "Cavalieri"	308
	c) "PADEC"	310
	d) "Municipalidad de Berazategui"	312
§ 85.	Reglamentación de los procesos colectivos. Aspectos centrales desde el control de constitucionalidad	313
§ 86.	Derecho del consumo, control de convencionalidad y principios "pro homine", de progresividad y no regresividad en materia de derechos humanos	318

TÍTULO SÉPTIMO**CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD Y CONVENCIONALIDAD DE LOS DERECHOS DE GRUPOS DESAVENTAJADOS****CAPÍTULO XXV****DERECHOS DE LOS PUEBLOS ORIGINARIOS**

por PABLO LUIS MANILI

§ 87.	Marco teórico	331
§ 88.	El debido proceso con relación a los pueblos y comunidades indígenas	332

§ 89.	La Jurisprudencia de la Corte IDH en la materia	333
	a) Derecho a un recurso efectivo	333
	b) Obligación del Estado de investigar de oficio. Caso "Comunidad Moiwana vs. Surinam"	335
	c) Derecho electoral. Caso "Yatama vs. Nicaragua" ...	336
	d) El derecho de propiedad y su defensa procesal. Caso "Comunidad sawhoyamaxa vs. Paraguay"	337
	e) Derecho a un plazo razonable	338
	f) Derecho a ejercer las acciones judiciales en su propia lengua. Caso "Fernández Ortega y otros vs. México"	340
	g) Producción de pruebas	341
	h) Derecho de defensa de los indígenas sometidos a causas penales. Caso "Baldeón García vs. Perú" ...	342
	i) La obligación del Estado de dialogar. Caso "Pueblo indígena kichwa de Sarayaku vs. Ecuador"	342
§ 90.	Situación en la República Argentina	343
	a) El derecho a la propiedad de las tierras antes de la reforma constitucional de 1994	344
	b) Competencia de los tribunales locales	345
	c) El debido proceso	345
	d) Derecho a la propiedad comunitaria de las tierras ..	347
	e) Derecho a condiciones dignas de subsistencia	347
	f) Derecho a la consulta previa	348
	g) Derecho a la personalidad jurídica	349
§ 91.	Conclusiones	349

CAPÍTULO XXVI**DERECHO DE LA VEJEZ**

por M. ISOLINA DABOVE

§ 92.	Envejecimiento poblacional: el nuevo escenario de los derechos humanos	351
§ 93.	¿De qué se ocupa el derecho de la vejez?	355
§ 94.	Su origen: el proceso de especificación de los derechos humanos en la comunidad internacional	357

XIV	ÍNDICE GENERAL	
§ 95.	La Convención Interamericana sobre la Protección de los Derechos Humanos de las Personas Mayores	364
§ 96.	Recepción constitucional de los derechos de las personas mayores	372
§ 97.	Control constitucional y convencional de los derechos de las personas mayores	385
	a) Recursos de inconstitucionalidad y de convencionalidad explícitamente planteados	387
	b) Control de oficio de convencionalidad	390
	c) "Poblete Vilches y otros vs. Chile": primer fallo de la Corte Interamericana de Derechos Humanos sobre derechos de las personas mayores	404
§ 98.	Porvenir de los derechos en la vejez	406

CAPÍTULO XXVII

DERECHOS DE LA DISCAPACIDAD

POR EDUARDO GIMÉNEZ y FRANCISCO BARIFFI

§ 99.	Introducción	409
§ 100.	El modelo social y el cambio de paradigma en derechos humanos de las personas con discapacidad	410
§ 101.	Estándares universales y regionales de protección de los derechos humanos de las personas con discapacidad	415
§ 102.	Pautas de convencionalidad en materia de derechos de las personas con discapacidad del sistema interamericano de protección de derechos humanos	420
	a) Doctrina del control de convencionalidad	421
	b) Pautas de convencionalidad en materia de discapacidad	425
§ 103.	Un repaso por la práctica jurisprudencial de convencionalidad en materia de discapacidad. Los casos de la Argentina y Colombia	429
	a) Jurisprudencia argentina	430
	1) Protección de derechos fundamentales en contextos de restricciones a la libertad	430

ÍNDICE GENERAL	XV
2) Restricciones a la capacidad de obrar	434
3) Derecho a la educación inclusiva universitaria ..	435
4) Desinstitucionalización de personas con discapacidad mental	437
b) Jurisprudencia colombiana	439
§ 104. Algunas breves conclusiones	450
<i>Bibliografía</i>	453