



DEMOCRACIA Y DERECHOS HUMANOS

Una aporía irresuelta:
Legalidad inválida y Estado de Derecho

Oscar M. Blando

Esta obra es la versión corregida y actualizada de mi Tesis Doctoral titulada «Democracia, seguridad y derechos humanos. Una aporía irresuelta: *legalidad inválida* y Estado de Derecho», expuesta y defendida en la Facultad de Derecho de la U.N.R. y cuyo Director de Tesis fue el Prof. Dr. Hugo Quiroga.

DONACION

Blando, Oscar M.

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	125042
Ubicación	F552S



PRÓLOGO: Dra. Griselda Tessio 17

Introducción 17

PRIMERA PARTE

Los Derechos Humanos y el poder Una aproximación a las grandes dicotomías jurídico-políticas de nuestro tiempo ✓

✓ 1. La dicotomía entre poder y Derecho 25

✓ 2. Dos Modelos Antitéticos de estado: El Estado (Neo) Absolutista y el Estado de Derecho 28

✓ 3. La disyuntiva entre dos formas de Estado de Derecho. 31

3.1. Estado de Derecho: orígenes, precisiones conceptuales 31

3.2. Dos concepciones sobre el Estado de Derecho. 35

3.3. Legalidad, legitimidad y el dilema para la democracia 38

✓ 4. La Argentina entre dos Modelos de Organización Político-institucional 43

4.1. Argentina, entre la usurpación del poder y el decisionismo democrático 41

4.2. Las cuestiones políticas no justiciables (y la inadmisibilidad de «bloques temáticos» sin control judicial). La Corte Suprema Nacional y el caso «Bussi». 56

4.3. El secreto, las leyes y las actividades reservadas: una constante argentina 62

4.4. Sobre el (des) control democrático de organismos de seguridad 67

SEGUNDA PARTE

Crisis de Legalidad y Estado de Dercho. ✓

La Legalidad Inválida.

✓ 1. Expresiones de la Crisis del Principio de Legalidad estricta (con especial referencia al tema de la seguridad ciudadana) 73

1.1. El incumplimiento de la ley 74

1.2. La inefectividad de la ley 77

1.3. La vigencia de la legalidad inválida 81

✓ 2. Seguridad ciudadana, policía y «orden público». Contradicciones y conflictos con la Legalidad democrática	86
✓ 3. La legislación contravencional, la aplicación de la ley y las prácticas policiales	93
3. 1. Importancia de la temática contravencional. Sus raíces ideológicas	93
3. 2. Breve historia de edictos y contravenciones	95
3. 3. Legislación contravencional, criminalidad urbana y las prácticas del «estado policial»	99
3. 4. Sexualidad humana y régimen contravencional: entre la cara moralizante y la cara violenta.	103
✓ 4. Manifestaciones de legalidad inválida I	107
El Código de Faltas de la Provincia de Santa Fe: entre el anacronismo y la discriminación. Su reforma.	107
4. 1. Las tipificaciones contravencionales «abiertas» y la violación del principio de legalidad	108
4. 2. La «decencia pública» y la «ofensa al pudor»: una antología de la imprecisión	113
4. 3. La prostitución: «¿escandalosa?»: entre el discurso moral y la recaudación ilegal	115
4. 4. El «travestismo»: de equívocos y arbitrariedades	117
4. 5. El Código de Faltas santafesino, la «legitimación judicial» y las prácticas de subcultura policiales. Una investigación	118
4. 6. El proyecto de Reforma al Código de Faltas de Santa Fe: participación en el Plan Estratégico Provincial (2007).	120
✓ 5. Manifestaciones de legalidad inválida II	128
Detenciones policiales sin orden judicial: ¿Legislación limitativa o legitimadora de la violencia institucional?	128
5.1. Restricciones a la libertad ambulatoria: requisitos y garantías de legalidad	128
5.2. La detención policial por averiguación de antecedentes en Santa Fe (D A A) Su cuestionamiento constitucional	131
5.3. La D A A y la opinión de la doctrina y los especialistas	134

5.4. La jurisprudencia santafesina sobre detenciones policiales en averiguación de antecedentes	146
5.5. El despertar de (cierta) judicatura.	146
5.5.1. Un fallo ejemplar: «las detenciones para conocer identidad: una flagrante violación a las garantías constitucionales» (Fallo de un Juez de Garantías de Mar del Plata)	146
5.5.2. «Es inconstitucional detener o aprehender a menores en averiguación de identidad» (Fallo de un Juez en lo Contencioso Administrativo de La Plata)...	154
5.6. La detención policial sin orden judicial: el discurso justificatorio y los datos de la realidad	155
5.7. La Ley Provincial N° 11.516: ¿fin de la arbitrariedad o legitimación de la arbitrariedad?	159
✓ 6. Manifestaciones de legalidad inválida III.	163
El caso «Bulacio» y el fallo de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	163
6.1 La instancia jurisdiccional nacional.	163
6.1.1. Detención y muerte de Walter Bulacio: Legalidad inválida y sistemas (i) legales «ocultos»: el «Memo 40».	163
6.1.2. «Las prácticas habitualmente vigentes» de la policía como fundamento de legitimación jurídica	165
6.2. La instancia jurisdiccional supranacional El fallo de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.	172
6.2.1. El reclamo supranacional: la solución amistosa y el reconocimiento de responsabilidad del Estado Argentino	172
6.2.2. La obligación de investigar y sancionar a los responsables: impedir la impunidad	177
6.2.3. La condena a las «prácticas policiales» y a las detenciones arbitrarias (razzias, averiguación de identidad y contravencionales)	180
6.2.4. Epílogo al caso Bulacio	184
✓ 7. La reedición del caso «Bulacio» en Santa Fe: detención y muerte de Damián Villalba	185



7.1. Los hechos: detención ilegal y «demora» en averiguación de antecedentes	185
7.2. El encierro en un lugar «tétrico, bárbaro e inhumano»	187
7.3. La violación de derechos humanos y la responsabilidad del Estado	189
CONCLUSIONES	195