

DERECHO A LA IDENTIDAD DE GÉNERO LEY N° 26.743



Prólogo

OSVALDO BAYER

Autores

MARTÍN ALDAO

VICTORIA BARREDA

LAURA CLÉRICO

DIEGO FREEDMAN

CHRISTIAN KESSEL

FERNANDO MILLÁN

JOSÉ MIGUEL ONAINDIA

LILIANA RONCONI

GUILLERMO SCHEIBLER

CAROLINA VON OPIELA

MARCIO BARBOSA MOREIRA

NANCY CARDINAUX

CARLOS FIGARI

NORBERTO INDA

HELENA LIBERATORI

NATALIA MONTI

MÓNICA PINTO

LAURA SALDIVIA

NÉSTOR E. SOLARI

PEDRO ZEROLO

Colaboradores

SOLEDAD DE MARCO

FLORENCIA ESPERÓN

FACUNDO NICOLÁS GARCÍA

VIRGINIA LENCINA

CÉSAR ROSSO CASTELLARO

GABRIELA DRAGÚN

PABLO FRACCHIA

MELINA GHIONE

ALBA RAVANELLI

SOLEDAD VALLEJOS

Coordinadora

CAROLINA VON OPIELA

LA LEY

INDICE GENERAL

	Pág.
Prefacio.....	IX
Prólogo: "Verdad, conciencia y generosidad", por <i>Oswaldo Bayer</i>	XI

CAPÍTULO I IDENTIDAD DE GÉNERO

Por *Mónica Pinto*

I. Introducción	1
II. El devenir de las normas	3
III. El devenir de la práctica de los órganos de derechos humanos	8
IV. El devenir de la práctica de los Estados en los organismos internacionales.....	10
V. Los aportes del <i>soft law</i>	11
VI. Lo que dijeron los tribunales nacionales.....	16
VII. Conclusiones.....	18

CAPÍTULO II LA DECISIÓN SOBRE EL GÉNERO Y LOS PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES

Por *José Miguel Onaindia*

I. Introducción: el arte se anticipa al derecho	19
II. Regla de interpretación	20
III. Derechos constitucionales comprometidos en el tema	22
IV. El principio de igualdad en su formulación contemporánea	25
V. Conclusión	26

CAPÍTULO III

LA IDENTIDAD DE GÉNERO: ENTRE CORTES
Y SUTURASPor *Carlos Figari*

I. Puntos de partida.....	29
II. La identidad como identificaciones.....	30
III. La necesidad del afuera del sí.....	32
IV. Identidad sexual.....	34
V. La estética sexual (primer corte).....	35
VI. La ética del deseo (segundo corte).....	37
VII. La estética de la imagen (tercer corte).....	39
VIII. Los derechos de las identidades y las expresiones de género.....	41
IX. Una agenda necesaria.....	44
X. Consideraciones finales.....	48
Bibliografía.....	52

CAPÍTULO IV

LA IGUALDAD ROBUSTA DE LAS PERSONAS
DE GÉNEROS DIVERSOSPor *Laura Saldivia*

I. Introducción.....	57
II. Transitando hacia una igualdad robusta.....	61
a) El relato histórico de la igualdad jurídica.....	61
b) La protección antidiscriminatoria formal.....	65
c) Los límites de la protección antidiscriminatoria formal.....	66
d) Elementos para un análisis de la igualdad robusta.....	69
Impacto discriminador.....	69
Grupos en situación de vulnerabilidad.....	71
Clases de discriminación.....	72
Desigualdad económica y discriminación.....	73
Discriminación y violencia.....	74
Patrones estructurales de discriminación.....	75
Discriminación múltiple.....	75
III. Deconstruir la binariedad de género.....	76
IV. La situación de vulnerabilidad de las personas transgéneros, travestis, transexuales e intersexuales.....	89
V. Algunos comentarios finales.....	95

CAPÍTULO V

GÉNERO Y TRAVESTISMO EN EL DEBATE

Por *Victoria Barreda*

.....	99
Bibliografía.....	106

CAPÍTULO VI

A PROPÓSITO DE LOS CASOS DE IDENTIDAD
AUTOPERCIBIDA O DE CÓMO LOS JUECES
IMPACTAN EN LA VIDA DE LAS PERSONASPor *Helena Liberatori*

.....	107
-------	-----

CAPÍTULO VII

JUSTICIA PORTEÑA E IDENTIDAD DE GÉNERO

Por *Guillermo Scheibler*

I. Introducción.....	119
II. Algunas cuestiones formales.....	120
a) La competencia del fuero contencioso porteño.....	120
b) El trámite procesal.....	123
III. Reconocimiento judicial del carácter jurídico de la “identidad de gé- nero”.....	124
IV. “Justos motivos” para el cambio de nombre.....	126
V. Modificación del sexo registral sin cirugía.....	127
VI. La preservación de las necesidades colectivas y los eventuales dere- chos de terceros.....	130
VII. ¿Edictos vs. intimidad?.....	133
VIII. El reconocimiento estatal de la “identidad de género” como precon- dición para el ejercicio de otros derechos.....	134
IX. Cláusulas que despiertan.....	135

CAPÍTULO VIII

PERFIL DE JUEZ/A DE LA CIUDAD DE BUENOS
AIRES: PERMEABILIDAD A LAS DEMANDAS
DE IDENTIDAD DE GÉNEROPor *Nancy Cardinaux, Laura Clérico,
Martín Aldao y Liliana Ronconi*

I. Introducción.....	137
----------------------	-----

	Pág.
II. Una aclaración previa: Competencia del fuero CAyT en lo que respecta a los reclamos de identidad de género llegados al fuero.....	140
III. Algunos indicios para reconstruir el perfil de juez/a del CAyT de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	143
a) La selección de los jueces: el perfil buscado.....	144
b) Los jueces seleccionados.....	145
c) El perfil de jueces del CAyT de la CABA que resolvieron cuestiones de identidad de género: una interpretación de los antecedentes académicos y profesionales	147
IV. Conclusión	153

CAPÍTULO IX

DESVIOS: DEL ORDEN HETEROSEXUAL
AL DESORDEN PRODUCTIVOPor *Norberto Inda*

I. Juegos preliminares.....	155
II. Los hombres proponen y los nombres disponen.....	157
III. Varones, paradigma en crisis	161
IV. Pertener, más que disfrutar.....	163
V. Pensar de nuevo.....	166
Bibliografía.....	168

CAPÍTULO X

IDENTIDAD DE GÉNERO E IDENTIDAD CIVIL

Por *Marcio Barbosa Moreira*

I. Introducción	171
II. Imagen e identidad.....	173
III. Identidad personal e identidad de género.....	177
IV. Identidad civil e identificación	183
V. Hombre-Mujer. Tachar lo que no corresponda.....	189

CAPÍTULO XI

LÍMITES JURÍDICOS A LA CONCEPCIÓN
DEL SEXO VERDADEROPor *Christian Kessel*

I. Introducción	197
II. El sexo <i>verdadero</i>	198

	Pág.
III. El Estado de los géneros.....	199
IV. Aporías de la identificación	200

CAPÍTULO XII

TRANSFORMACIONES: LA (IN) ESTABILIDAD DEL
NOMBRE Y LA IDENTIDAD AUTOPERCIBIDAPor *Carolina Von Opiela*

I. A modo de introito.....	203
II. El nombre como derecho.....	204
III. Principio general del nombre: estabilidad	206
IV. Excepción: la inestabilidad por justos motivos. Evolución interpretativa	211
V. Apreciaciones para el cierre.....	222

CAPÍTULO XIII

EFECTOS JURÍDICOS EN OCASIÓN
DEL RECONOCIMIENTO DE LOS DERECHOS
DE IDENTIDAD DE GÉNEROPor *Fernando Millán*

I. A modo de introducción	225
II. El sexo como derecho subjetivo	228
III. Acto jurídico de emplazamiento en la identidad de género	231
IV. Efectos expresamente previstos en la ley.....	233
1er. párrafo: Oponibilidad.....	234
2do. párrafo: Titulares de Derecho.....	237
3er. párrafo: Supremacía de numeración por sobre identidad.....	240
V. Efectos en general.....	241
VI. Derecho Laboral	244
a) Protección de la inaternidad.....	245
b) Despido por causa del embarazo, descanso diario por lactancia y estado de excedencia.....	246
c) Prohibición de trato discriminatorio.....	246
d) Descanso al mediodía, tareas penosas, peligrosas o insalubres	246
VII. Derecho de la Seguridad Social	247
VIII. Derecho de Familia	248
a) Matrimonio, impedimentos y nulidad	248
b) Tenencia de hijos	250
c) Ley de protección integral a las mujeres.....	252

IX. Derecho Sucesorio	Pág. 253
X. Derecho Penal.....	255
XI. Consideraciones finales	256

**CAPÍTULO XIV
EL ABOGADO DEL NIÑO EN LA LEY
DE IDENTIDAD DE GÉNERO**

Por Néstor E. Solari

I. Introducción	259
II. El derecho a la identidad de las niñas, niños y adolescentes	260
III. Los proyectos legislativos	263
IV. La capacidad.....	266
V. La capacidad del sujeto en materia de identidad de género	266
VI. La figura del abogado del niño	268
VII. El abogado del niño y sus representantes legales.....	270
VIII. Designación de un letrado patrocinante.....	272

**CAPÍTULO XV
DERECHO A LA IDENTIDAD DE
LA INFANCIA TRANS**

Por Diego Freedman

I. Introducción	273
II. El derecho a la identidad de la infancia.....	273
III. Algunas consideraciones respecto al derecho de identidad de género de la infancia trans	276
IV. Palabras finales	279

**CAPÍTULO XVI
APROXIMACIÓN AL PROCESO DE APROBACIÓN
DE LA LEY DE IDENTIDAD DE GÉNERO EN ESPAÑA**

Por Pedro Zerolo

I. Breve historia del movimiento transexual en España	283
II. Fundamentos jurídicos de la transexualidad en España	284
III. El proceso de aprobación de la Ley de Identidad de Género.....	288
IV. Plataforma reivindicativa unitaria del movimiento asociativo transexual del Estado español	288

V. Consensos y principios rectores de la Ley de Identidad de Género.....	Pág. 290
VI. Algunos disensos	292

**CAPÍTULO XVII
DERECHO A LA IDENTIDAD DE GÉNERO DE
TODAS LAS PERSONAS. REPASO POR LA
JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO
DE DERECHOS HUMANOS**

Por Natalia L. Monti

I. Introducción	295
II. El sistema europeo de Protección de los Derechos Humanos.....	296
a) Identidad de género de todas las personas: la evolución de la jurisprudencia en el sistema europeo.....	299
a.1) Denegación por cuestiones formales	299
a.2) Aplicación del “margen de apreciación de los Estados”: libertad de decisión de los órganos internos de los Estados	300
a.3) Obligaciones positivas para los Estados: tomar medidas jurídicas adecuadas que permitan reconocer la adquisición de una nueva identidad sexual	307
a.4) Cobertura de los tratamientos “médicamente necesarios” de las personas transexuales.....	313
b) Cumplimiento de las sentencias por los Estados	315
III. Conclusiones.....	316

ANEXO I

**RESEÑAS DESDE EL DERECHO COMPARADO, EN LOS
PAÍSES DEL MERCOSUR, SOBRE LA IDENTIDAD E
IDENTIFICACIÓN EN CONDICIONES DE IGUALDAD:
EL RECONOCIMIENTO DE LA IDENTIDAD
DE LAS PERSONAS TRANS**

I. Introducción	319
II. Análisis de los países	320
Argentina.....	320
Brasil.....	330
Uruguay	338
Paraguay	344
Colombia.....	350
Ecuador	356
Estado Plurinacional de Bolivia.....	360
Venezuela	369

	Pág.
Chile.....	375
Perú.....	381
III. Conclusión	389

ANEXO II

POLIFONÍA. LA LEY DE IDENTIDAD DE GÉNERO COMO RESULTADO DE INICIATIVAS DEL MOVIMIENTO SOCIAL TRANS EN ARTICULACIÓN CON EL ESTADO

.....	389
I. Algunas voces del Movimiento social Trans	392
II. Voces de legisladores/as de la Cámara de Diputados de la Nación	420
III. Voces de legisladores/as de la Cámara de Senadores de la Nación	431

ANEXO III

LEY N° 26.743

Texto Ley N° 26.743 - Identidad de género - Establécese el derecho a la identidad de género de las personas.....	443
---	-----

ANEXO IV

DECRETO N° 1007/2012

Texto Decreto N° 1007/2012 - Identidad de género - Rectificación registral de sexo y cambio de nombre/s de pila e imagen	449
Agradecimientos.....	459