

DANIEL E. HERRENDORF

LOS DERECHOS HUMANOS ANTE LA JUSTICIA

GARANTÍA DE LA LIBERTAD INNOMINADA



ABELEDOPERROT
BUENOS AIRES

<i>Prólogo para gente obcecada</i>	9
<i>Nota sobre la presente edición y estructura de la obra</i>	11

DOCTRINA

<i>Angustia y derechos humanos</i>	15
I. La desorganización de la fuerza	17
II. La mediatización de la vida societaria	18
III. La orfandad espiritual	19
<i>La prisión preventiva como prisión definitiva</i>	23
I. Juguemos en el bosque	25
II. De aquellarre y otras zonas de barbarie	26
III. El contenido esencial de la libertad	28
IV. El proceso es la pena	29
V. Muros para los desperdicios	30
<i>La muerte es una pena</i>	33
I. La prisión	35
II. La puerta que conduce al infierno	36
III. Las cárceles.....	37
IV. Las palabras mudas	38
V. Jugar con fuego.....	39
VI. La muerte y la pena de muerte	40
<i>El sistema penal contra los infelices</i>	41
I. Facticidad y usurpación del poder	43
II. El problema de la legitimidad de las normas originadas en gobiernos de <i>facto</i> y en gobiernos de usurpación del poder público	46
III. Nulidad absoluta de las expresiones normativas de los gobiernos de usurpación	47
IV. El problema de un delito atípico y algunas reflexiones relativas a la irracionalidad del pentecostés penal que se avecina	49

<i>El ocaso de las multitudes</i>	53
I. La Universidad ante los derechos humanos	57
II. Éxodo y desperdicio de los intelectuales	57
III. Más cosas que hacer	61
<i>El goce jurídico a pura pérdida</i>	65
<i>La gracia y el espanto del derecho a la vida</i>	69
I. Derecho implícito no enumerado	71
II. Jerarquía conflictiva de los derechos humanos: otra vez sopa ...	71
III. La vida en el derecho internacional público	76
IV. La reiteración lexical ¿inútil? de un derecho consagrado.....	77
V. El crecimiento poblacional como multiplicación de lo diverso....	77
VI. Multiplicar la racionalidad de los procesos vitales.....	79
VII. La falacia del hambre insustentable	80

JURISPRUDENCIA COMENTADA

CASO "FIBRACA"

<i>Derecho internacional público en el derecho interno - Supremacía</i>	83
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Fibraca"	85
OTRO DESTINO PARA LA VIEJA SOBERANÍA (nota al caso "Fibraca")	87
I. Una decisión en dos páginas y una ausencia	87
II. Mundificación del derecho interno: los pasos previos	90
III. La intrepidez no es el vigor	92
IV. Otro destino para la vieja soberanía.....	92
V. Distribución arbitraria del poder soberano	94
VI. El derecho a vivir mancomunados	95
VII. Las exequias de la soberanía	95
VIII. Derechos Humanos limitados por fronteras	97
IX. Anacronismo pertinaz de las ideas	99
X. Resguardo de las independencias nacionales	100
XI. Sentido histórico de la sentencia	102

CASO "PEPSI-COLA"

<i>Publicidad comparativa</i>	103
Sumario de la sentencia de recaída en el caso "Pepsi-Cola".....	105
Sumario de la sentencia de Cámara recaída en el caso "Pepsi-Cola".....	106
EL AMOR POR EL PODER INDISCRETO (nota al caso "Pepsi-Cola").....	107
I. El amor por lo fáctico	107

II. La anomia	108
III. Con barajas marcadas.....	109
IV. Evidencia, presunción y certeza.....	111
V. Decir y no decir	113
VI. La libertad en el entresijo	115
VII. El contenido esencial de la libertad.....	116
VIII. La racionalidad de la proporción.....	117
IX. La actividad industrial igual no genera relaciones de responsabilidad específicas mutuas distintas de las habituales	118
X. La objetividad como único límite razonable.....	120

CASO "A., E. F."

<i>Reglas de la lógica y la sana crítica</i>	121
Sumario de la sentencia de recaída en el caso "A., E. F.".....	123
LA CORTE ANTE EL FONDO DE UNA CUESTIÓN MATERIA DE RECURSO (nota al caso "A., E. F.")	125
I. Los principios a los que acudió la Corte.....	125
II. El entendimiento societario	126
III. Por qué son jueces los jueces: ontología de su existencia	127

CASO "EKMEKDJIAN"

<i>Operatividad de los tratados internacionales</i>	131
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Ekmekdjian"	135
LA RÉPLICA DE IDEAS (nota al caso "Ekmekdjian").....	136
I. Exclusión de la réplica de ideas	136
II. La situación judicial de los tratados.....	141
III. Intereses difusos	141
IV. Prevalencia del derecho internacional ratificado.....	143
V. La efectividad del derecho internacional	144
VI. Ser o no ser un juez	147
VII. <i>Addenda</i> para una Constitución reformada	147

CASO "SCHWAMMBERGER"

<i>Extradición de un criminal nazi</i>	149
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Schwammberger"	151
NO MATARÁS. LOS CRÍMENES IMPRESCRIPTIBLES, ININDULTABLES E INAMNISTABLES (nota al caso "Schwammberger").....	153
I. Crímenes de pasión y crímenes sin gloria	153
II. No matarás	154

III. La fuerza de convicción como creadora de Derecho.....	155
IV. El problema frente al derecho penal.....	158
CASOS "A., M." Y "RIVEROS"	
<i>Indultos</i>	161
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Riveros".....	163
Sumario de la sentencia recaída en el caso "A., M.".....	165
EL LABERINTO DE LOS DERECHOS HUMANOS (nota a los casos "A., M." y "Riveros")	168
I. Un compromiso con los hechos.....	168
II. Una valoración política de los mismos hechos.....	170
III. La nada kafkeana.....	172
IV. Los derechos del hombre anulado.....	172
V. La interrumpida lucidez de la libertad.....	173
CASO "POLINO"	
<i>Constitucionalidad de la declaración legislativa de necesidad de la reforma constitucional - Legitimación procesal para actuar</i>	175
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Polino".....	177
EL PUEBLO NO DELIBERA NI GOBIERNA (nota al caso "Polino").....	180
I. Cosa de muchedumbres: esto no es para cualquiera.....	180
II. Los arrabaleros del sur.....	181
III. El juego del espejo.....	182
IV. De eso no se habla.....	183
V. El momento jurídico excepcional.....	184
VI. Ciudadanos en acto.....	186
VII. La inconstitucionalidad por omisión de dictar la ley.....	187
CASO "DURRIEU"	
<i>Ley de Cupo Femenino - Inclusión de mujeres en listas de candidatos</i>	191
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Durríeu".....	193
PARTICIPACIÓN DE MUJERES EN LA POLÍTICA (nota al caso "Durríeu").....	195
I. Hay listas y listas.....	196
II. El gran hallazgo.....	197
III. Sociedades abiertas.....	199
IV. La realidad cuantitativa del poder.....	200
V. Un hijo de ventaja.....	203

CASO "ESTRIN"

<i>Estupefacientes - Listas de la autoridad sanitaria</i>	207
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Estrin".....	209
DROGADICCIÓN Y SALUD PÚBLICA (nota al caso "Estrin").....	210
I. La contaminación del mundo.....	210
II. Drogas en listitas.....	211

CASOS "BAZTERRICA" Y "CAPALBO"

<i>Estupefacientes - Delito de peligro abstracto</i>	213
Sumario de las sentencias recaídas en los casos "Bazterríca" y "Capalbo".....	215
EL DERECHO CONSTITUCIONAL A LA PRIVACIDAD FRENTE A LA TENENCIA Y EL CONSUMO PERSONALES DE DROGA (nota a los casos "Bazterríca" y "Capalbo").....	218
I. La remisión a la conciencia.....	218
II. El caso en concreto.....	219
III. El sentido autorreferente del acto.....	220
IV. De tenencias y aberrancias.....	221
V. El problema político de la droga también es asunto de la Corte.....	222

CASOS "COLAVINI", "MONTALVO", "ORBES" Y "SILVEIRA SILVA"

<i>Estupefacientes en dosis mínimas para consumo personal</i>	223
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Colavini".....	225
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Montalvo".....	226
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Orbes".....	230
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Silveira Silva".....	230
HÁBEAS DROGA O EL DELITO DE ASPECTO. ERRANCIA Y ABERRANCIA DE UN DELITO INEXISTENTE (nota a los casos "Colavini", "Orbes", "Silveira Silva" y "Montalvo").....	233
I. La <i>real-politik</i> judicial.....	233
II. Errancia y aberrancia del criterio.....	236
III. Derechos imposibles y debilidad sistemática del sistema.....	237
IV. Colapso del Estado.....	238
V. Reducir la violencia de las opciones.....	239
VI. Hábeas droga: el recurso inverso.....	245

CASO "CAPORALE"

<i>Drogadicción - La expiación supuesta del mal</i>	247
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Caporale".....	249

APOLOGÍA DEL DOLOR (nota al caso "Caporale").....	250
I. El dolor y la expiación	251
II. La verdad y la mentira del Derecho.....	253
III. Cómo provocar dolor con la conciencia tranquila	254
CASO "MARTÍNEZ"	
<i>Constitucionalidad del quantum de una pena</i>	257
Sumario de la sentencia recaída en el caso Martínez	259
INTEGRALIDAD DE LA POLÍTICA CRIMINAL (nota al caso "Martínez").....	261
I. Medición de la proporcionalidad de la pena	261
II. Integralidad de la política criminal.....	262
III. Competencia sobre política criminal	263
IV. Sinopsis y enunciados del caso.....	263
V. Exceso de arbitrio.....	265
CASO "FERNÁNDEZ"	
<i>Los derechos humanos y la seguridad social</i>	267
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Fernández"	269
HONRARÁS AL ANCIANO (nota al caso "Fernández")	271
I. Una derrota admitida	271
II. La procuración existencial.....	272
III. Honrarás al anciano	273
IV. La especie monoindividual: por quién tocan las campanas.....	275
V. Una sentencia de puro lenguaje.....	277
VI. Como si la gente importara.....	277
VII. La monetarización de los derechos humanos	278
CASO "A. M., de L., y L. L."	
<i>Extralimitaciones en sede carcelaria - Violación a la honra, la dignidad, la integridad física, psíquica y moral</i>	279
Sumario de la sentencia recaída en el caso "A. M., de L., y L. L."	281
EL VALOR ESCASO DE LA DIGNIDAD (nota al caso "A. M., de L., y L. L.")	284
I. ¿La doctrina del procedimiento gravoso?.....	284
II. Un fallo para el estupor	285
III. Yo lo digo en voz alta	286
IV. Controlar, controlar y controlar	287
V. El Panóptico.....	287

CASO "BAHAMÓNDEZ"	
<i>Objeción de conciencia - Testigos de Jehová</i>	289
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Bahamóndez"	291
LAS IDEAS QUE SOMOS (nota al caso "Bahamóndez")	293
CASO "G. de S., N."	
<i>Uxoricidio</i>	295
Sumario de la sentencia recaída en el caso "G. de S., N."	297
UNA VIUDA POR MÉRITO PROPIO RECLAMA LA PENSIÓN PROVENIENTE DEL MARIDO POR ELLA ASESINADO. (Un asunto para Fellini) (nota al caso "G. de S., N.").....	299
CASO "CAMPILLAY"	
<i>Derecho al honor</i>	303
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Campillay"	305
ELOGIO DE LA INJURIA (nota al caso "Campillay")	308
I. Injuriarás en pluscuamperfecto	308
II. La vida te da sorpresas	309
III. Sorpresas te da la vida	311
CASO "PORTILLO"	
<i>Objeción de conciencia</i>	313
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Portillo"	315
QUIEN NO QUIERE MORIR A LOS 20 AÑOS NO TIENE POR QUÉ DEPOSITAR SU FE EN LAS ARMAS (nota al caso "Portillo")	319
I. Lo que puede el Derecho.....	319
II. El ritualismo, esa peste	321
III. Esas madres terribles	322
CASO "BASILIO FERNÁNDEZ"	
<i>Servicio militar - Peligrosidad de la conscripción de soldados</i>	325
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Basilio Fernández"	327
LA LIBERTAD INNOMINADA (nota al caso "Basilio Fernández")	329
I. Una carga gravosa e incontestada.....	329
II. La implícitud constitucional de la libertad ante la duda judicial	330
III. La interrupción violenta del programa de vida	331

IV. Desigualdad entre los iguales	333
V. La discriminación inversa en sede militar	336

CASO "STEGEMANN"

<i>Nombres propios de personas físicas</i>	337
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Stegemann"	339
EN NOMBRE DEL HIJO (nota al caso "Stegemann")	341
I. La administración burocrática del nombre.....	341
II. En nombre del usurpador.....	342
III. En nombre de la libertad	343
IV. En nombre del idioma	344
V. La brisa de la libertad.....	345
VI. Un nombre para los jueces	346
VII. El laberinto de palabras	346
VIII. Nombres ministeriales	348

CASO "PARTIDO SOCIALISTA AUTÉNTICO"

<i>Partidos políticos - Nombres e ideologías</i>	351
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Partido Socialista Auténtico"	353
EL CAUDAL ELECTORAL DE UN PARTIDO, ¿MODIFICA SU SITUACIÓN ANTE LA JUSTICIA? (nota al caso "Partido Socialista Auténtico").....	355

CASO "UCR, CFI, PARTIDO FEDERAL Y FREJUPO"

<i>Función y finalidad de los partidos políticos</i>	357
Sumario de la sentencia recaída en el caso "UCR, CFI, Partido Federal y Frejupo"	359
EL ACUERDO PARA ESTAR EN DESACUERDO (nota al caso "UCR, CFI, Partido Federal y Frejupo").....	363
I. Candidatos o partidos	363
II. El cínico regreso del actor.....	364
III. Sentimientos de libertad.....	365

CASO "ORMACHE"

<i>Actividad política de empleados judiciales</i>	367
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Ormache"	369
DESCOMPRESIÓN DE LA VIDA POLÍTICA (nota al caso "Ormache").....	371

CASO "SEJEAN"

<i>Divorcio vincular</i>	373
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Sejean"	375
LA RADICACIÓN EGOLÓGICA DE LA FILOSOFÍA DE LA CORTE SUPREMA (nota al caso "Sejean")	379
I. Introducción.....	379
II. La filosofía de la Corte Suprema	380
III. Fenomenología existencial	380
IV. Fenomenología egológica	381
V. El contenido axiológico	382

CASO "RIVADEMAR"

<i>Municipios</i>	383
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Rivademar"	385
LOS MUNICIPIOS EN LA VIDA ADMINISTRATIVA Y POLÍTICA (nota al caso "Rivademar")	388

CASO "REPETTO"

<i>Derecho a enseñar - Extranjería</i>	391
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Repetto"	393
EL REQUISITO DE NACIONALIDAD ARGENTINA PARA EJERCER LA DOCENCIA (nota al caso "Repetto")	396
I. El control público de la enseñanza sistemática	396
II. La discriminación por nacionalidad	397

CASO "DEL CASTILLO"

<i>Traslado de jueces</i>	399
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Del Castillo"	401
EL TRASLADO DE UN JUEZ CON SU CONSENTIMIENTO (nota al caso "Del Castillo")	403

CASO "ROMERA"

<i>Beneficio previsional</i>	405
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Romera".....	407
ANATOMÍA DE UN PROCESO INÚTIL (nota al caso "Romera").....	408

CASO "CÁCERES CANO"

<i>Colegio Público de Abogados. Poder Judicial: designación de magistrados: consultas evacuadas por el Colegio Público de Abogados de la Capital Federal, procedencia, fundamentos. Avocación de la Corte Suprema de Justicia de la Nación: supuestos, facultades de superintendencia.....</i>	409
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Cáceres Cano"	411
EN BUSCA DE UNA VIDA LIBÉRRIMA (nota al caso "Cáceres Cano")	413

CASO "BACRE"

<i>Amparo: rechazo in limine: derecho a profesar libremente el culto</i>	415
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Bacre".....	417
VOLTAIRE Y RUSHDIE, UNA CUESTIÓN DE SIGLOS (nota al caso "Bacre")	419

CASO "BUSTOS SÁNCHEZ"

<i>Fuentes de Derecho - Principios auxiliares y generales. Equidad - Analogía</i>	421
Sumario de la sentencia recaída en el caso "Bustos Sánchez"	423
INTUICIÓN Y VERIFICACIÓN DE LOS HECHOS DEL DERECHO (nota al caso "Bustos Sánchez")	426
I. La razón desplegada de dos maneras	426
II. La primera constitución es un hecho sin supuestos.....	427
III. Intuición y verificación de los hechos del Derecho.....	428
IV. La condición real del supuesto	429
V. Pensamiento con contenido cognocente y el método de la duda.	430
VI. Historicidad de la verdad jurídica	432