

MARÍA SILVINA CASTELLANO

La responsabilidad del Estado frente al daño ambiental. El rol de los jueces



ÍNDICE

| | |
|---|----|
| <i>Prólogo, por Aurora Besalú Parkinson</i> | 17 |
| <i>Introducción</i> | 21 |

CAPÍTULO I

MARCO TEÓRICO: LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO FRENTE AL DAÑO AMBIENTAL

| | |
|--|----|
| 1. <i>Derecho humano al ambiente</i> | 33 |
| 1.1. Concepto jurídico de ambiente | 33 |
| 1.2. Derecho humano al ambiente | 37 |
| 1.3. El derecho a un ambiente sano en la Constitución Nacional | 39 |
| 1.4. Los intereses difusos | 40 |
| 1.5. El desarrollo sustentable | 41 |
| 1.6. El ambiente en las constituciones provinciales | 42 |
| 1.7. La política ambiental nacional | 43 |
| 2. <i>El acceso a la justicia</i> | 44 |
| 2.1. La participación y el ambiente | 44 |
| 2.2. El acceso a la información | 45 |
| 2.3. El acceso a la justicia | 48 |
| 2.4. El deslinde de competencias | 49 |
| 3. <i>El derecho al ambiente en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires</i> | 51 |

| | |
|--|----|
| 3.1. Naturaleza jurídica de la Ciudad de Buenos Aires | 51 |
| 3.2. La reforma de la Constitución Nacional de 1994 | 52 |
| 3.3. La Constitución de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires (CCBA) | 53 |
| 3.4. Las normas ambientales aplicables | 54 |
| 3.5. Los amparos ambientales | 57 |
| 3.6. El acceso a la justicia en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires | 58 |
| 4. <i>La responsabilidad del Estado</i> | 64 |
| 4.1. La responsabilidad del Estado frente al daño ambiental | 67 |
| 4.2. La responsabilidad del Estado por omisión | 69 |
| 4.3. El rol de los jueces en el Estado social de derecho | 71 |
| 4.4. Los jueces y la legitimación de su independencia | 73 |
| 5. <i>Conclusiones</i> | 77 |

CAPÍTULO II

DAÑO AMBIENTAL

| | |
|---|----|
| <i>Introducción</i> | 79 |
| 1. <i>Concepto de daño ambiental</i> | 81 |
| 1.1. Daño ambiental civil | 84 |
| 1.2. Daño ambiental colectivo | 85 |
| 2. <i>Caracteres del daño ambiental</i> | 86 |
| 2.1. Carácter expansivo | 86 |
| 2.2. Irreversibilidad | 87 |
| 2.3. El daño ambiental no es un daño común | 87 |
| 2.4. Obligación de hacer "cesar" la contaminación | 88 |
| 2.5. Recomposición del ambiente | 88 |

| | |
|--|-----|
| 2.6. Otras características | 90 |
| 3. <i>El sistema adecuado para enfrentar el problema del daño ambiental</i> | 91 |
| 3.1. La prevención | 92 |
| 3.2. La legitimación amplia | 93 |
| 3.3. El seguro ambiental | 95 |
| 3.4. Los fondos de garantía | 97 |
| 3.5. La cuantificación del daño ambiental | 99 |
| 4. <i>La evolución del daño ambiental en la jurisprudencia de la Corte Suprema</i> | 101 |
| 4.1. Caso "Asociación de Superficiarios de la Patagonia c/YPF S.A." | 101 |
| 4.2. Caso "Mendoza, Beatriz S. y otros c/Estado nacional y otros s/daños y perjuicios (daños derivados de la contaminación ambiental del río Matanza-Riachuelo)" | 102 |
| 4.3. Caso "Salas, Dino y otros c/Salta, provincia de y Estado nacional s/amparo" | 108 |
| 5. <i>Conclusiones</i> | 109 |

CAPÍTULO III

RESPONSABILIDAD POR DAÑO AMBIENTAL

| | |
|---|-----|
| 1. <i>Responsabilidad ambiental</i> | 111 |
| 1.1. Concepto | 111 |
| 2. <i>El rol de los jueces en la responsabilidad administrativa ambiental</i> | 112 |
| 2.1. Concepto de responsabilidad administrativa ambiental | 112 |
| 2.2. Tipos de responsabilidad administrativa ambiental | 116 |
| 2.3. La responsabilidad ambiental en el régimen de faltas | 118 |

| | |
|---|-----|
| 2.4. El rol de los jueces | 123 |
| 3. <i>El rol de los jueces en la responsabilidad civil ambiental.</i> | 128 |
| 3.1. Concepto de responsabilidad civil ambiental . . | 128 |
| 3.2. Presupuestos | 130 |
| 3.3. La responsabilidad objetiva | 131 |
| 3.4. El daño socialmente intolerable | 133 |
| 3.5. La teoría del riesgo | 134 |
| 3.6. El daño ambiental de incidencia colectiva | 136 |
| 3.7. El rol de los jueces. | 137 |
| 4. <i>El rol de los jueces en la responsabilidad penal ambiental.</i> | 138 |
| 4.1. Concepto de responsabilidad penal ambiental . | 138 |
| 4.2. Las normas del derecho penal ambiental. | 139 |
| 4.3. El bien jurídico protegido | 141 |
| 4.4. El daño ambiental | 142 |
| 4.5. El delito ambiental. | 143 |
| 4.6. El delito ambiental como delito de peligro abstracto | 144 |
| 4.7. El rol del derecho penal ambiental | 145 |
| 4.8. La responsabilidad contravencional ambiental | 146 |
| 4.9. El rol de los jueces en la responsabilidad penal ambiental. | 150 |
| 5. <i>Conclusiones.</i> | 152 |

CAPÍTULO IV

EL PRINCIPIO DE PRECAUCIÓN

| | |
|--|-----|
| 1. <i>Definición conceptual</i> | 155 |
| 1.1. Origen del concepto | 159 |
| 1.2. Las diferencias entre los principios precautorio y preventivo | 162 |

| | |
|--|-----|
| 1.3. Los riesgos y la incertidumbre científica | 164 |
| 2. <i>El principio precautorio y el derecho administrativo, civil y penal.</i> | 166 |
| 2.1. El principio precautorio y el derecho administrativo | 166 |
| 2.2. El principio precautorio y el derecho civil | 167 |
| 2.3. El principio precautorio y el derecho penal . . . | 168 |
| 3. <i>El rol de los jueces con relación al principio precautorio.</i> | 169 |
| 4. <i>Conclusiones.</i> | 173 |

CAPÍTULO V

EL ROL DE LOS JUECES FRENTE A LA PROBLEMÁTICA AMBIENTAL

| | |
|--|-----|
| <i>Introducción</i> | 175 |
| 1. <i>El perfil de los jueces ambientales</i> | 177 |
| 1.1. La comunicación y el lenguaje jurídico. | 181 |
| 1.2. Condiciones de las personas encargadas de juzgar | 182 |
| 2. <i>Desafíos para lograr la tutela ambiental</i> | 186 |
| 2.1. La nueva tarea de los jueces. | 186 |
| 2.2. Los problemas ambientales que enfrentan los jueces. | 187 |
| 2.3. La formación jurídica ambiental | 192 |
| 3. <i>El rol de los jueces frente a la problemática del daño ambiental en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires</i> 194 | |
| 3.1. Caso "Capria, José Antonio s/infr. art(s). 54, colocar o arrojar sustancias insalubres o cosas dañinas en lugares públicos, Incidente de medida cautelar —CC" | 194 |

- 3.2. Caso "Hanem, Héctor s/inf. art. 189 bis, C.P." . 195
 3.3. Caso "Iwán, Félix Jonás s/art. 72 del Cód. Con-
 travencional s/recurso de inconstitucionalidad" 196
 3.4. Caso "Rodríguez, Hugo Mario s/inf. art. 54, ley
 1472" 197
 3.5. Caso "Operadora de Estaciones de Servicio S.A.
 s/inf. art. 1.3.20, no minimizar peligro —ley 451" 198
 4. Conclusiones 200

CAPÍTULO VI

LA JUSTICIA AMBIENTAL EN EL MERCOSUR

- Introducción 201
 1. El acuerdo marco sobre medio ambiente del Mer-
 cosur 202
 2. La protección del ambiente en el Paraguay 204
 3. La protección del ambiente en el Uruguay 206
 4. La experiencia del Brasil 207
 4.1. La protección del ambiente en el Brasil 207
 4.2. El Poder Judicial ambiental en el Brasil 207
 4.3. El rol del Ministerio Público Fiscal ambiental
 en el Brasil 210
 4.4. La experiencia de los tribunales ambientales en
 ciudades del Brasil 212
 4.5. La capacitación de los agentes ambientales 214
 5. Conclusiones 215

CAPÍTULO VII

LA CREACIÓN DE UN FUERO AMBIENTAL ESPECIALIZADO
EN LA CIUDAD AUTÓNOMA DE BUENOS AIRES

- Introducción 217
 1. La creación de futuros tribunales ambientales en la
 Ciudad Autónoma de Buenos Aires 220

- 1.1. El establecimiento de un código ambiental para
 la Ciudad Autónoma de Buenos Aires 220
 1.2. La implementación de futuros tribunales am-
 bientales en la Ciudad Autónoma de Buenos
 Aires 224
 1.3. La creación de la UFIMA 227
 2. La especialización de los juzgados como forma de
 alcanzar la eficacia de las normas ambientales 228
 2.1. La especialización de los futuros tribunales am-
 bientales 228
 2.2. Fundamentos para la creación de futuros tribu-
 nales ambientales en nuestra Ciudad 229
 2.3. Las consecuencias de la creación de futuros tri-
 bunales ambientales en la Ciudad 232
 3. Conclusiones 233

CONSIDERACIONES FINALES

- 235
 Bibliografía 239