

NORA LLOVERAS - OLGA ORLANDI

DIRECTORAS

Violencia y vulnerabilidad

Abordaje transversal y multidisciplinario
de las intervenciones

Autores

Marcela Aspell. Nora Lloveras. Hernán Franco Papa. Gabriel Maldonado.
Juan Pablo Ríos. Romina Daniela Scocozza. Laura Valles. Roxana Zárate.
Valeria Durán de Kaplan. Fernanda Guevara. Olga Orlandi. Daniel
Arnaudo. Jimena Obaj. Mónica Assandri - Virginia Elizabeth García
Gilardoni. Andrea Kowalenko - Sebastián Monjo. Diana Valor. Ercilia
Eve Flores. Laura Cantore. Mariangel Argañaraz. Soledad Vanzan -
Jimena Ochoa. Paola Bonavitta

Alveroni
Ediciones

Índice

Dedicatoria	7
Prólogo	9

SECCIÓN PRIMERA PERSPECTIVAS DE ABORDAJE DE LA VIOLENCIA

CAPÍTULO I

Qué quedará de mí cuando te vayas. Abandono y violencia en los contextos familiares indios del último cuarto del Siglo XVIII en Córdoba del Tucumán.

Dra. Marcela Aspell	15
1. Esas tierras de guaracha	16
2. El amor en los tiempos sigilosos	21
3. Ay, estos pesares del control	43
4. ¿Qué quedará de mí cuando te vayas?	53

SECCIÓN SEGUNDA LA VIOLENCIA Y LOS SUJETOS VULNERABLES

CAPÍTULO II

Violencia y daños ocasionados a personas con capacidad restringida. La necesidad de una reparación integral.

Nora Lloveras, Hernán Franco Papa, Gabriel Maldonado, Juan Pablo Ríos, Romina Daniela Scocozza	61
1. Planteo del tema	63
1.1. Terminología	64
1.2. Cambio de paradigma	66
1.3. Principio de no discriminación e igualdad	67

2. Marco normativo	68
2.1. Fuente Convencional Universal	68
2.1.a. Convención de Naciones Unidas sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	68
2.1.a.1. Observaciones del Comité sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	71
2.1.a.2. Protocolo facultativo de la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad ...	73
2.1.b. Declaración Universal sobre Bioética y Derechos Humanos	74
2.2. Fuente Convencional Regional	76
2.2.a. Convención Interamericana para la Eliminación de toda Forma de Discriminación contra las Personas con Discapacidad	76
2.2.b. Las 100 Reglas de Brasilia	78
2.3. Fuente Autónoma	79
2.3.a. Constitución Nacional	79
2.3.b. Sistema de protección integral de los discapacitados, Ley N° 22.431 del año 1981	80
2.3.c. Talleres Protegidos de Producción, Ley 24.147 del año 1992	81
2.3.d. Pacto Federal del Trabajo, Ley N° 25.212 del año 1999	82
2.3.e. Accesibilidad de personas con movilidad reducida, Ley N. 24.314 del año 1994	82
2.3.f. Ley de Cheques, Ley N° 24.452 del año 1995	83
2.3.g. Creación, Objetivos, Funciones y Atribuciones del Consejo Federal de Discapacidad, Ley 24.657 del año 1996	83
2.3.h. Certificado Único de Discapacidad, Ley N° 25.504 del año 2001	84
2.3.i. Turismo accesible y personas discapacitadas, Ley 25.643 del año 2002	85
2.3.j. Servicios de Comunicación Audiovisual, Ley 26.522 del año 2009	85
2.3.k. Ley de Salud Mental, Ley 26.652 del año 2010	86
2.3.k.1. El Decreto 603/13, reglamentario de la Ley de Salud Mental	90
2.3.l. Código Civil argentino vigente	92
2.4. Proyecto de Código Civil y Comercial de la Nación 2012	95
2.5. Índice de violencia y discapacidad, relevamiento y cuantificación de casos	100
3. Daños y las personas con capacidad restringida	103

3.1. Clases de daños	103
3.1.a. Daño Emergente	104
3.1.b. Lucro Cesante	104
3.1.c. Daño Moral	105
3.1.d. Pérdida de Chance	106
3.1.e. Daño Punitivo	107
3.2. Clases de Violencia	109
3.2.a. Violencia institucional	109
3.2.b. Violencia lingüística	109
3.2.c. Violencia intrafamiliar sobre personas con capacidad restringida	110
3.2.d. Niños y capacidad restringida	111
3.3. Clases y sistemas de reparación	112
3.3.a. Prestaciones dinerarias	112
3.3.b. Remoción del acto discriminatorio dañoso	113
3.3.c. Acceso a prestaciones de salud, económicas y sociales	113
4. Relevamiento jurisprudencial	115
4.1. Casuística seleccionada	115
4.1.1. Fondos recibidos por un accidente que produjo una situación de discapacidad	115
4.1.2. Competencia del juez del lugar de la internación ..	116
4.1.3. Condena por daño moral por falta de provisión de audífonos	117
4.1.4. Rechazo del daño moral por la falta de reconocimiento de una niña con discapacidad	118
4.1.5. Condena por daño moral a una escuela que se negó a matricular a un alumno con capacidad restringida	119
4.1.6. Responsabilidad del Ministerio Público de Defensa y derechos patrimoniales de una persona con capacidad restringida	121
4.1.7. Condena por daño moral a una empresa de transporte	122
4.1.8. Supuesta imposibilidad de comprender el acto jurídico por una persona ciega	124
4.1.9. Falta de accesibilidad de personas con movilidad reducida a edificios y lugares de acceso público	124
4.1.10. Obligación del Estado provincial de incluir a mujer e hijo con discapacidad en un plan de viviendas	125
4.1.11. Falta de cobertura integral de medicación y servicios por parte de una Obra Social	126
4.1.12. Caso Furlan y Familiares vs. Argentina (Fallo CIDH)	127
5. Nuestras Conclusiones	128

6. Bibliografía	131
CAPÍTULO III	
El niño como testigo de violencia: diversas miradas desde la psicología y el derecho.	
Laura Valles, Roxana Zárate, Valeria Durán de Kaplan, Fernanda Guevara	135
1. Representaciones sociales de la violencia emocional	136
1.2. Cómo opera el contexto social en la construcción subjetiva de los vínculos	138
2. El sufrimiento silencioso, sin palabras, no oído	139
3. El niño y la familia: El niño testigo de violencia de la pareja parental	141
4. De la niñez y su testimonio: Consideraciones Generales - Convención Internacional de los Derechos del Niño	144
4.1. De la niñez y su testimonio. Su relación con la Justicia. Diferentes posturas	146
4.1.1. Diferentes posturas en relación a los testimonios infantiles	146
4.1.2. Cuestiones debatidas	148
4.1.3. Daño que pueda resultar a un niño o niña por su participación como testigo	149
5. Legislación	154
5.1. La Convención sobre los Derechos del Niño	155
5.2. Otros instrumentos internacionales referidos a la materia	158
5.3. Reglas Mínimas de las Naciones Unidas para la Administración de la Justicia de Menores (Reglas de Beijing)	160
5.4. Directrices de las Naciones Unidas para la prevención de la delincuencia juvenil (Directrices de Riad)	160
5.5. Directrices sobre la Justicia en asuntos concernientes a los niños, niñas y adolescentes víctimas y testigos de delitos	161
5.6. Normas locales	164
5.7. Normas nacionales de protección de niños, niñas y adolescentes víctimas de delitos: Ley 26.061 Protección Integral de los Derechos de las Niñas, Niños y Adolescentes	164
5.8. Normas procedimentales	165
6. Cámara Gesell Córdoba	167
7. La norma en el CPP Córdoba	168

7.1. Recepción de declaraciones de niños y jóvenes víctimas de delitos en contra de la integridad sexual durante el debate	173
8. Nuestras conclusiones	174
9. Bibliografía	175
CAPÍTULO IV	
Violencia hacia los adultos mayores.	
Olga Orlandi, Daniel Arnaudo, Jimena Obaj	177
1. Introducción. Los adultos mayores: vulnerabilidad y violencia ..	178
2. Violencia contra adultos mayores. Tutela especial	180
3. Causas de la violencia hacia los adultos mayores	182
4. Notas distintivas de la violencia ejercida al adulto mayor	184
4.1. Caracteres	184
4.2. Tipos de violencia hacia los adultos mayores	185
5. La magnitud del problema: estadísticas y encuestas	187
5.1. La visión desde la perspectiva de los adultos mayores ..	191
6. Visión jurídica: los derechos del adulto mayor	192
6.1. Algunos instrumentos internacionales de protección	193
6.2. Los derechos del adulto mayor en la República Argentina	196
6.3. El adulto mayor institucionalizado	206
6.4. Los derechos del adulto mayor en el Derecho Comparado Internacional	207
6.4.1. En Europa	207
6.4.2. Organización de las Naciones Unidas	208
7. Breves notas de jurisprudencia	209
a) Derecho a la vivienda del adulto mayor	209
b) Derecho a la salud. Prestación médica. Acompañamiento terapéutico	211
c) Régimen comunicacional	212
d) Derecho a la salud. Cobertura médica integral	212
e) Cuestiones procesales. Humanización del proceso	213
f) Daños y perjuicios. Protección de la tercera edad	214
8. ¿Hacia un derecho de la ancianidad?	215
9. Nuestras conclusiones y propuestas	217
10. Bibliografía	219

SECCIÓN TERCERA LOS DAÑOS EN LA VIOLENCIA

CAPÍTULO V

La violencia y el derecho de daños. El caso Atala Riffo.

Mónica Assandri, Virginia Elizabeth García Gilardoni	223
--	-----

1. Introducción	224
2. Responsabilidad Civil. Concepto según la legislación	
Argentina	225
2.1. Elementos de la responsabilidad civil	226
2.1.1. Daño	227
2.1.1.1. Daño Resarcible: concepto	227
2.1.1.2. Requisitos del daño resarcible	228
2.1.1.3. Prueba del daño	228
2.1.1.4. Daño material e inmaterial	228
2.1.1.4.1. Daño material o patrimonial	229
2.1.1.4.2. Daño inmaterial o moral	229
2.1.2. La discriminación en el derecho de daños	
argentino	230
3. El Estado como ente susceptible de responder civilmente	230
3.1. Fundamento de la Responsabilidad del Estado	231
3.2. Responsabilidad Extracontractual del Estado	231
3.3. Responsabilidad del Estado en el Proyecto del Código	
Civil y Comercial de la Nación	232
4. Daños a las personas	233
4.1. Los derechos humanos y la protección de la dignidad	
personal	234
4.1.1. Daños a la dignidad derivados de discriminaciones	
arbitrarias	236
4.1.2. Discriminación por orientación sexual	238
5. Caso Atala Riffo y Niñas vs. Chile: Pronunciamiento de la	
Corte Interamericana de Derechos Humanos	241
5.1. Los hechos	242
5.2. La resolución de la Corte	243
5.3. Los derechos vulnerados en la investigación	
disciplinaria	244
5.4. Los derechos vulnerados en el proceso de tuición	245
5.4.1. El derecho a la igualdad y no discriminación	245
5.4.2. El derecho a la vida privada y familiar	247
5.5. Las garantías judiciales	247
5.6. Reparaciones	248
6. Conclusiones	248
7. Bibliografía	252

CAPÍTULO VI

Daños resarcibles con motivo de la violencia ejercida sobre niños, niñas y adolescentes.

Andrea Kowalenko, Sebastián Monjo, Diana Valor	255
1. Introducción	256

2. Legislación en el ámbito interno y regional en lo atinente a la	
Responsabilidad Civil derivada de la Violencia Familiar	258
2.1. Legislación Nacional	258
2.2. Legislación provincial	259
2.3. Legislación comparada	260
3. Aspectos sustanciales, procesales y constitucionales en la	
aplicación de la reparación del daño en los procesos de	
violencia familiar.	264
3.1. Los presupuestos de la responsabilidad civil	264
3.2. Prescripción	267
3.3. El juez competente	270
3.4. Legitimación	273
3.4.1. Legitimación activa	273
3.4.2. Legitimación pasiva	275
4. Los daños a niños, niñas y adolescentes derivados de la	
violencia familiar	277
4.1. La Violencia económica: el incumplimiento de	
prestación alimentaria y pérdida de chance	278
4.2. La Violencia Sexual	281
4.2.1. Los niños y niñas víctimas de delitos	282
4.2.2. La sanción como restauración simbólica para las	
víctimas	284
4.2.3. Reconocimiento judicial de indemnización de daños y	
perjuicios por falsa denuncia de abuso de un progenitor	
hacia otro en perjuicio del hijo de ambos	286
4.3. La Violencia Física	288
4.3.1. Daños emergentes	288
4.3.1.1. Gastos de atención médica, farmacéutica y	
traslados	288
4.3.1.2. Tratamiento psicológico	289
4.3.2. Daño estético	290
4.3.3. Daño corporal o biológico	290
4.3.4. Incapacidad laborativa o vital (lucro cesante o pérdida	
de chance)	292
4.3.5. Daño moral	295
4.3.6. La autonomía de los rubros	298
4.3.6.1. El principio de reparación plena o integral ...	298
4.3.6.2. El principio de interés superior de las personas	
en situación de vulnerabilidad y, especialmente, de	
los niños, niñas y adolescentes	
4.4. La Violencia Psicológica	303
5. A modo de conclusión	305
6. Bibliografía	306

SECCIÓN CUARTA VIOLENCIA Y DELITOS

CAPÍTULO VII

Los delitos de trata y explotación de personas en la ley 26.842.

Ercilia Eve Flores	311
1. Introducción	311
2. Consideraciones generales	313
2.1. Sistema sincronizado de denuncias, llamada gratuita y registro decenal	313
2.2. Denuncia anónima	314
2.3. Metodología para recibir los testimonios de las víctimas	314
2.4. Destino de los bienes decomisados que hayan sido objeto del delito	315
2.5. Incorporación de nuevas garantías para las víctimas ...	315
2.6. Creación del Consejo Federal	315
3. Reformas introducidas por la ley 26.842 al Código Penal	317
3.1. Trata de personas	318
3.2. Concepto. Tipo básico y tipo agravado	318
3.3. Delitos que penalizan la explotación de las personas	321
3.4. Promoción o facilitación de la prostitución	322
3.5. Explotación económica de la prostitución ajena o rufianería (art. 127)	324
4. Conclusiones	330
5. Bibliografía	330

SECCIÓN QUINTA VIOLENCIA, GÉNERO Y ORIENTACIÓN SEXUAL

CAPÍTULO VIII

La Identidad de Género, la Orientación Sexual y la violencia en el derecho penal argentino del siglo XX.

Laura Cantore, Valeria Durán de Kaplan	333
1. Nuestro objetivo	333
2. La Identidad de Género en el Código Penal. La ley 26.769	334
3. Códigos de faltas	336
4. Subjetividades, nuevas violencias, escasez de compasión y pudor. Nuevos excluidos. El Código Penal	341
5. Conclusiones	343
6. Bibliografía	344

CAPÍTULO IX

Violencia de Género y Lesbofobia en la CIDH. Aspectos Procesales del caso de la CIDH "Atala Riffo c/ Chile".

Mariangel Argañaraz, Soledad Vanzan, Jimena Ochoa	345
1. Introducción	346
2. Antecedentes de la causa. El procedimiento ante los tribunales chilenos	346
2.1. Procedimiento ante la Corte Interamericana de Derechos Humanos	347
2.2. Procedimiento ante la Corte Interamericana de Derechos Humanos y la condena al Estado de Chile	348
3. Análisis del caso "Atala" desde la perspectiva de género	350
3.1. Los derechos humanos que protegen la orientación sexual de las personas	351
3.1.a. Derecho a la vida privada y derecho a la vida familiar	351
3.1.b. Los derechos de los niños, niñas y adolescentes frente a la orientación sexual de sus padres	357
3.2. El derecho de los NNA a ser oídos en los procedimientos que ventilan cuestiones de género	360
3.3. Las familias y el género	367
3.4. El proceso como "pantalla" para esconder la discriminación por orientación sexual	373
3.5. El lenguaje y el género en los procedimientos judiciales	382
4. Alcances del caso "Atala"	384
4.1. Los efectos directos de las sentencias dictadas en el caso "Atala" para el Estado Chileno	384
4.2. Alcances del caso "Atala" en los Estados Parte de la CADH	386
5. Bibliografía	391

CAPÍTULO X

Lesbofobia en los medios de comunicación: el caso de Natalia "Pepa" Gaitán.

Paola Bonavitta, Laura Cantore	393
1. Introducción: lesbofobia y medios de comunicación	393
2. Metodología del trabajo	398
3. El hecho, la sentencia y el tratamiento periodístico	400
4. Conclusiones	407
5. Bibliografía	408