

MARIO A. R. MIDÓN

# Control de convencionalidad

Derechos humanos. Sistema interamericano  
Armonización entre la Constitución y los tratados  
Sentencias, opiniones y consultas de la Corte IDH  
Recomendaciones de la Comisión IDH



BUENOS AIRES - BOGOTÁ - PORTO ALEGRE

2016

## ÍNDICE GENERAL

<i>Presentación</i> .....	VII
---------------------------	-----

### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA CULTURA DE LOS DERECHOS HUMANOS

§ 1. Perplejidades ante los cambios .....	1
§ 2. Génesis del proceso societario entre las naciones ...	5
§ 3. El fenómeno jurídico político de los derechos humanos	7
a) Innatos o inherentes .....	8
b) Necesarios .....	8
c) Inalienables .....	8
d) Imprescriptibles .....	9
e) Oponible "erga omnes" .....	9
f) Universales .....	9
g) Indivisibles e interdependientes .....	9
§ 4. Antecedentes que empedraron la sanción del artículo 75, incisos 22 y 24 .....	11
§ 5. La jerarquía constitucional de los tratados sobre derechos humanos .....	14
a) Qué significa jerarquía constitucional .....	16
b) Las condiciones de vigencia .....	18
c) No derogan artículo alguno de la primera parte de la Constitución .....	22
d) Complementariedad .....	27
§ 6. Denuncia y constitucionalización de nuevos tratados	29
§ 7. Un supuesto excepcional en que el Poder Ejecutivo puede negarse a ratificar un tratado de derechos humanos que el Congreso aprobó y le acordó jerarquía consuetudinaria .....	30
§ 8. El orden de prelación y los derechos humanos .....	31

## CAPÍTULO II

## LA INTEGRACIÓN ARGENTINA AL SISTEMA INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS

§ 9.	En pos de un "ius commune" en materia de derechos humanos .....	35
§ 10.	Intergubernamentalidad y supranacionalidad .....	39
§ 11.	Por qué la CIDH y la Corte IDH son órganos supranacionales .....	42
§ 12.	Breve referencia a los orígenes de la integración ..	44
§ 13.	Soberanía y supranacionalidad .....	47
§ 14.	La integración que autoriza nuestra Constitución ...	52
	a) Regulación argentina .....	52
	b) Aprobación de tratados de integración .....	53
	c) Delegación de competencias y jurisdicción .....	54
	d) Delegación en organizaciones supraestatales .....	56
	e) Requisitos de fondo .....	57
	1) Reciprocidad .....	57
	2) Igualdad .....	58
	3) Respeto por los derechos humanos .....	59
	4) Respeto al orden democrático .....	59
	5) Sanciones por inobservancia .....	60
	f) Requisitos de forma .....	61
	g) Integración latinoamericana .....	62
	1) ¿Cuáles son los países latinoamericanos con los que podemos integrarnos? .....	62
	2) Integración con otros Estados no latinoamericanos .....	63
	h) Denuncia .....	64
	i) Jerarquía de los tratados de integración .....	65
	j) Relaciones entre el derecho originario y el derecho derivado .....	66
	k) La "capitis deminutio" de la integración .....	66
§ 15.	Caracteres esenciales del Sistema Interamericano de Derechos Humanos .....	68

## CAPÍTULO III

## EL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

§ 16.	Concepto .....	71
§ 17.	Origen formal del instituto: los casos fundadores ..	73
	a) "Myrna Mack Chang": ingreso de la locución ..	73
	b) "Almonacid Arellano", una "especie de control de convencionalidad" .....	74
	c) "Trabajadores cesados": control de convencionalidad de oficio .....	78
§ 18.	Sujetos a cargo del control .....	81
§ 19.	Qué se propone el control: prevalencia de los tratados o de la Constitución .....	82
§ 20.	La controversia doctrinal en nuestro derecho .....	85
§ 21.	Cuál o cuáles son los tratados cuya primacía se quiere preservar .....	91
§ 22.	La fiscalización de convencionalidad alcanza a todos los tratados de derechos humanos en el ordenamiento argentino .....	95
§ 23.	Actores y alcances del control .....	98
§ 24.	Control de oficio .....	101
§ 25.	Normas internas, objeto del contralor .....	104
§ 26.	Fiscalización en abstracto .....	105

## CAPÍTULO IV

## OTROS PORMENORES DEL CONTROL

§ 27.	Rol de los poderes Legislativo y Ejecutivo .....	109
§ 28.	Efectos del control .....	111
§ 29.	Valor en nuestro derecho de las sentencias que dicte la Corte IDH .....	115
§ 30.	Nuestro derecho y las sentencias que emanan del tribunal de tribunales .....	122

§ 31. La interpretación conforme .....	129
§ 32. Margen de apreciación nacional .....	132
§ 33. La cláusula federal y el compromiso del gobierno central .....	137
§ 34. Soberanía popular vs. derechos humanos .....	143

## CAPÍTULO V

### LA COMPETENCIA CONSULTIVA DE LA CORTE IDH

§ 35. Opiniones y consultas .....	149
§ 36. Sujetos legitimados. Objeto del dictamen .....	152
§ 37. Diferencias con la competencia contenciosa .....	154
§ 38. ¿Los dictámenes son de cumplimiento obligatorio? .....	155
§ 39. Las opiniones relevantes. Sus efectos en el derecho argentino .....	158
a) La ley formal como única herramienta para restringir derechos y libertades .....	158
b) El derecho de rectificación o respuesta .....	165
c) La libertad de expresión, piedra angular de una sociedad democrática .....	168
d) Derechos y garantías que no se suspenden durante las emergencias .....	172
e) Derechos y garantías de los niños migrantes ..	176

## CAPÍTULO VI

### OBLIGATORIEDAD DE LAS RECOMENDACIONES DE LA COMISIÓN INTERAMERICANA

§ 40. Un debate interno con proyecciones internacionales .....	181
§ 41. Los progresivos criterios de la Corte IDH .....	184
§ 42. El tratamiento del tema por la Corte Suprema ...	187
a) Los casos "Bramajo", "Acosta" y "Felicetti" .....	187

b) Caso "Carranza Latrubesse" .....	189
c) Caso "Arrilaga" .....	192
d) Caso "Faifman" .....	194
§ 43. Normas del Pacto que sugieren otra mirada .....	196
§ 44. Otras razones .....	198
a) Supuesto en que las recomendaciones son meros consejos .....	198
b) Las desigualdades procesales entre el justiciable y el Estado .....	201
c) El efecto útil de un tratado, el principio "pro homine" y las legítimas expectativas de un justiciable .....	203
§ 45. Las recomendaciones no se concibieron para ser pronunciamientos que consagren la impunidad del Estado infractor .....	205
§ 46. Un débito de nuestra Corte .....	209

## APÉNDICE

A) Sentencias de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	211
B) Opiniones Consultivas de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	213
C) Fallos de la Corte Suprema de Justicia de la Nación ..	214
<i>Bibliografía</i> .....	215