

VÍCTOR BAZÁN  
*Director*



# Vulneraciones a los derechos humanos

*Reparaciones por responsabilidad  
internacional de los Estados*

Comisión y Corte Interamericana. Control de convencionalidad  
Tribunal Europeo de Derechos Humanos. Corte Africana  
Sistema Árabe. Otras instancias protectorias. Ejecuciones



ASTREA

BUENOS AIRES - BOGOTÁ - PORTO ALEGRE

2020

## ÍNDICE GENERAL

<i>Relación de autores</i> .....	V
<i>Prólogo</i> .....	IX

### PARTE PRIMERA

## CONTROL DE CONVENCIONALIDAD Y RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DEL ESTADO

### CAPÍTULO PRIMERO

## LA FISCALIZACIÓN CONVENCIONAL Y SU POTENCIALIDAD PARA PROTEGER DERECHOS HUMANOS Y EVITAR LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DEL ESTADO

§ 1. Introducción .....	3
§ 2. Derechos humanos, “ius cogens” y responsabilidad internacional .....	5
§ 3. Naturaleza de la jurisdicción interamericana con relación a los ámbitos jurídicos internos .....	7
§ 4. Diálogo jurisdiccional .....	11
§ 5. Diversos aspectos del control de convencionalidad en el plano interno .....	12
a) Marco de análisis .....	12

	b) La dimensión del control de convencionalidad que corresponde examinar aquí .....	14
§ 6.	Praxis jurisprudencial de la Corte IDH.....	16
	a) La paulatina construcción del control interno, nacional o doméstico de convencionalidad .....	17
	b) Resumen .....	21
§ 7.	El control de convencionalidad en las resoluciones de supervisión de cumplimiento de sentencias por la Corte IDH. Algunas referencias jurisprudenciales en el marco de supervisión de sentencias por el tribunal .....	22
§ 8.	Algunos puntos de sustentación de la inspección convencional. ....	25
§ 9.	Objetivos del control convencional. Cómo opera y qué propósitos persigue .....	29
§ 10.	Parámetros y alcance del control de convencionalidad ..	31
	a) ¿Solo la CADH funciona como material de cotejo de la normativa internacional con la interna a los fines del control convencional? .....	31
	b) Alcance de la fiscalización convencional .....	33
§ 11.	El control de convencionalidad, ¿es un instituto definitivamente plasmado y articulado? .....	36
§ 12.	Opiniones consultivas y control de convencionalidad ....	37
	a) Introito .....	37
	b) Un elemento dirimente a favor de la vinculatoriedad de las opiniones consultivas y las interpretaciones que en ellas vuelca la Corte IDH .....	38
§ 13.	Acerca del vigor y el alcance de las sentencias de la Corte IDH. Una discusión abierta .....	39
	a) Resolución de supervisión de cumplimiento de sentencia en el caso “Gelman vs. Uruguay” .....	40
	b) Decisorio de la Corte Suprema de Justicia de la Nación ante la petición de cumplimiento de una parte de la sentencia condenatoria en el caso “Fontevéchia y D’Amico vs. Argentina” .....	43
§ 14.	Otros puntos de interés sobre el test de convencionalidad y cuestiones conexas .....	50
	a) Fuerte incremento de los espacios de interacción del derecho internacional y el derecho interno .....	50
	b) Un cambio de cultura jurídica .....	51

	c) Pronunciamientos de la Corte como inductores de la implementación de políticas públicas .....	52
§ 15.	Algunos antecedentes de la Corte Suprema argentina sobre control de convencionalidad y temas afines .....	57
	a) Dos causas señeras .....	57
	b) Nómina orientativa de causas donde se ejerció “control de convencionalidad” y alguna cuestión aledaña ..	59
	1) Casos “Mazzeo” y “Videla y Massera” .....	59
	2) Causa “F, A. L.” .....	60
	3) Caso “Rodríguez Pereyra” .....	61
	4) Causa “Arce” .....	62
	c) Incógnita sobre la prospectiva del control de convencionalidad en la mirada de la Corte Suprema. Una referencia a los casos “Muiña” y “Batalla” .....	63
	1) Perspectivas de la fiscalización convencional en la Argentina .....	63
	2) Casos “Muiña” y “Batalla” .....	65
	3) Acerca de la necesidad de implementar una ley que regule el procedimiento de ejecución de sentencias y otros pronunciamientos internacionales ..	68
§ 16.	Inconvencionalidad por omisión .....	71
	a) Consideraciones sobre la viabilidad del control de convencionalidad por omisión .....	71
	1) El deber de los jueces internos (y demás autoridades públicas) de realizar control de convencionalidad .....	71
	2) La especial naturaleza de los tratados internacionales sobre derechos humanos .....	72
	3) La obligación de adecuar la normativa interna a la CADH .....	72
	4) La búsqueda del efecto útil de los tratados internacionales sobre derechos humanos, en general, y de la CADH en particular .....	72
	5) La presencia de principios internacionales básicos de inexcusable acatamiento que entran en juego .....	73
	6) Responsabilidad internacional por acción u omisión .....	74
	b) Líneas de cierre de este apartado .....	74
§ 17.	Epílogo .....	76

## PARTE SEGUNDA

### REPARACIONES Y CUESTIONES CONEXAS EN EL SISTEMA UNIVERSAL DE PROTECCIÓN DE DERECHOS HUMANOS

#### CAPÍTULO II

##### DERECHOS DE LAS VÍCTIMAS A ACCEDER A LA JUSTICIA, A REPARACIONES Y A LA VERDAD: PRINCIPIOS Y DIRECTRICES BÁSICOS DE LAS NACIONES UNIDAS

§ 18.	Principios y directrices básicos sobre el derecho de las víctimas de violaciones manifiestas de las normas internacionales de derechos humanos .....	83
§ 19.	Objetos y fin de los “principios y directrices básicos” ..	94
	a) Centralidad de las “víctimas” .....	94
	b) Alcances de los “Principios y directrices básicos” ...	96
	1) ¿Nuevas obligaciones internacionales? .....	96
	2) “Quid” de las violaciones .....	100
	3) Obligaciones de los Estados .....	104
	c) La víctima. Los tres ejes .....	107
	1) Derecho de acceso a la justicia .....	112
	2) Derecho a reparaciones .....	121
	3) Derecho a la verdad .....	142
§ 20.	Coda en torno a los “Principios y directrices básicos” ..	143

#### CAPÍTULO III

##### EL DEBER DEL ESTADO DE PROVEER REPARACIÓN POR DAÑOS A LOS DERECHOS INHERENTES A LA PERSONA HUMANA

§ 21.	Contexto .....	145
§ 22.	Sujeto de los derechos violados y sujeto del derecho a la indemnización .....	146

§ 23.	Conceptos sobre reparación de los “padres fundadores” del “droit des gens” .....	150
§ 24.	Responsabilidad del Estado y fundamento del deber de indemnizar .....	153
§ 25.	Violación del derecho internacional y cumplimiento del deber de indemnizar los daños. Un todo indisoluble .....	158
§ 26.	La centralidad de las víctimas en la protección de los derechos humanos y sus implicancias en materia de indemnización .....	162
	a) Posición central de las víctimas .....	162
	b) Implicancias en materia de indemnización .....	163
	c) Distintos modos de reparación .....	166
§ 27.	El aporte de la jurisprudencia de los tribunales internacionales de derechos humanos. Importancia .....	171
	a) Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	172
	b) Tribunal Europeo de Derechos Humanos .....	175
§ 28.	Reparación a los seres humanos por daños morales ....	176
§ 29.	Rehabilitación de las víctimas. Importancia de la rehabilitación de las víctimas .....	179
§ 30.	Reflexiones finales .....	181

#### CAPÍTULO IV

##### LAS REPARACIONES EN EL MARCO DE LOS COMITÉS DE DERECHOS HUMANOS DE NACIONES UNIDAS

§ 31.	Fundamento jurídico de la obligación internacional de reparación .....	187
§ 32.	Las reparaciones en el marco de los comités de derechos humanos de la ONU. Consideraciones previas ...	196
	a) Comité de Derechos Humanos .....	202
	1) Restitución .....	205
	2) Indemnización .....	206
	3) Rehabilitación .....	207
	4) Satisfacción .....	208
	5) Cesación y garantías de no repetición .....	210

b) Comité de Derechos Humanos, Sociales y Culturales .....	212
c) Comité para la Eliminación de la Discriminación Racial .....	213
d) Comité contra la Tortura .....	214
1) Rehabilitación .....	217
2) Garantías de no repetición .....	218
e) Comité contra la Desaparición Forzada de Personas .....	220
f) Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer .....	221
g) Comité de los Derechos de las Personas con Discapacidad .....	224
§ 33. Dos grupos de medidas .....	226

### PARTE TERCERA

## SISTEMAS REGIONALES DE PROTECCIÓN DE DERECHOS HUMANOS

### SECCIÓN I

### EUROPA

### CAPÍTULO V

#### EVOLUCIÓN DE LOS SISTEMAS DE PROTECCIÓN INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

§ 34. Líneas evolutivas de los sistemas europeo e interamericano .....	231
§ 35. Evolución jurisprudencial .....	234
a) La protección efectiva de los derechos humanos .....	234
b) El Convenio como “instrumento vivo” .....	236

c) La apreciación de las “obligaciones positivas” de los Estados .....	239
d) Conceptos autónomos .....	240
§ 36. La evolución en cuanto a los efectos de las sentencias. Desarrollo de los sistemas europeo y americano .....	242
a) Efectos individuales .....	242
b) Efectos generales .....	244
§ 37. La evolución respecto del carácter jurisdiccional del sistema .....	247

### CAPÍTULO VI

#### EJECUCIÓN DE LAS DECISIONES DEL COMITÉ EUROPEO DE DERECHOS SOCIALES: ENFOQUE COMPARADO CON EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS

§ 38. A modo de premisa: sobre el alcance vinculante de las resoluciones del Comité Europeo de Derechos Sociales .....	253
a) Tipos de resoluciones .....	256
b) El carácter relativo del discernimiento entre fases de interpretación y aplicación .....	257
§ 39. La efectividad en el plano internacional de las resoluciones del CEDS, en comparación con el TEDH .....	258
a) El carácter difuso de la distinción entre efectividad y justiciabilidad .....	258
b) Procedimiento internacional de ejecución “stricto sensu” ante el Comité de Ministros del Consejo de Europa .....	261
1) Cuestiones generales: papel del Comité de Ministros y “competencia de la competencia” del propio CEDS para supervisar la ejecución .....	261
2) Cuestiones específicas “abiertas”: concretas medidas reparadoras (indemnización y publicidad no diferida) e inmediatas .....	268
3) La efectividad derivada del diálogo judicial europeo: miradas cruzadas entre el CEDS y el TEDH .....	275

§ 40.	La efectividad a escala nacional de las resoluciones del CEDS .....	282
§ 41.	Desafíos para la correcta aprehensión del alcance de las resoluciones del CEDS y del TEDH .....	288

## SECCIÓN II

## AMÉRICA

### CAPÍTULO VII

#### REPARACIONES DE ORDEN INTERNACIONAL POR VIOLACIÓN DE DERECHOS HUMANOS. CONSIDERACIONES GENERALES

§ 42.	Breves aclaraciones iniciales .....	297
§ 43.	Reflexiones generales .....	298
§ 44.	Un precepto fecundo. Genealogía .....	305
§ 45.	La interpretación jurisdiccional. Amplio horizonte ....	307
§ 46.	Naturaleza y fines .....	316
§ 47.	Características y complicaciones. Reparación adecuada y oportuna .....	318
§ 48.	Procedimiento. Proyecciones de las decisiones de la Corte Interamericana .....	320
§ 49.	Autocomposición. Su presencia en el enjuiciamiento interamericano .....	321
§ 50.	La reparación vista como uno de los principios fundamentales del derecho internacional .....	323
§ 51.	Consecuencias en función del hecho y del autor .....	327
§ 52.	Identificación de la "víctima" y titularidad del derecho a la reparación .....	331
§ 53.	Intervención procesal de la víctima .....	338
	a) "Locus standi" y "ius standi" de las víctimas en materia de reparaciones .....	338
	b) Puntos deducidos de la jurisprudencia o de la práctica de la Corte Interamericana .....	344

### CAPÍTULO VIII

#### MODALIDADES DE REPARACIONES EN EL SISTEMA INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS

§ 54.	Introducción .....	349
§ 55.	El proceso interno para la ejecución y el cumplimiento de los fallos .....	354
§ 56.	Las declaraciones de derecho. Competencia jurisdiccional exclusiva de la Corte IDH .....	355
§ 57.	La obligación de investigar y sancionar .....	356
§ 58.	La invalidez de la prescripción en casos de violaciones graves .....	360
	a) Invalidez de las amnistías frente a violaciones a los derechos humanos .....	361
	b) La discusión frente a los derechos de los acusados ..	364
	c) Inoponibilidad de la cosa juzgada fraudulenta .....	367
	d) Efectos generales o expansivos de las sentencias de la Corte .....	372
§ 59.	Condenas al pago de sumas de dinero .....	377
§ 60.	Posibilidad de ordenar modificaciones constitucionales para adaptarlas a la Convención Americana .....	390
§ 61.	Adopción, modificación o derogación de leyes .....	394
§ 62.	Otras medidas reparatorias. Facultad innominada de la Corte Interamericana .....	397

### CAPÍTULO IX

#### REPARACIONES TRANSFORMADORAS EN MATERIA DE GÉNERO: ¿BUENAS INTENCIONES O PRÁCTICA PLAUSIBLE?

§ 63.	Introducción .....	401
§ 64.	Apuntes básicos sobre la reparación integral y la reparación transformadora en el sistema interamericano de protección a derechos humanos .....	403
	a) De la reparación patrimonialista-economicista a la reparación integral .....	404

	b) De la reparación integral a la reparación transformadora con perspectiva de género .....	407
§ 65.	Reparaciones transformadoras con perspectiva de género: entre acciones e intenciones .....	409
	a) Transformación de las desigualdades políticas y estructurales que impactan en la vida de las mujeres y las niñas .....	409
	b) El rumbo de la transformación en las reparaciones transformadoras .....	411
	c) La relevancia de las víctimas y el despojo de la visión reparatoria de la reparación .....	412
	d) La efectividad simbólica de las reparaciones transformadoras .....	414
	e) La ampliación de la brecha entre la teoría y la práctica .....	417
§ 66.	Breves reflexiones finales .....	419

## CAPÍTULO X

### LAS REPARACIONES ORDENADAS POR LA COMISIÓN INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS EN LOS CASOS CONTRA LA REPÚBLICA ARGENTINA

§ 67.	Consideraciones generales .....	421
§ 68.	Reparaciones ordenadas en los informes de fondo. Cuestiones abordadas por la Comisión IDH .....	423
§ 69.	Reparaciones ordenadas en los casos que se sometieron a la Corte IDH. Modalidades de reparaciones .....	428
§ 70.	Balance .....	438

## CAPÍTULO XI

### MEDIDAS DE REPARACIÓN EN SENTENCIAS EN LAS QUE LA ARGENTINA RESULTÓ CONDENADA POR LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

§ 71.	Importancia del tema .....	443
-------	----------------------------	-----

§ 72.	Características generales de los procesos en los que se reclama por la violación de derechos humanos. "Human rights claims" .....	448
§ 73.	Reparación e indemnización. Objetivos y naturaleza de las medidas de reparación .....	449
§ 74.	Clasificación de las medidas reparatorias .....	451
	a) Algunas miradas autorales .....	451
	b) Reparación en especie: restitución o restablecimiento de la situación anterior ("restitutio in integrum") .....	453
	c) Medidas de satisfacción .....	454
	1) Publicidad de la sentencia .....	454
	2) Actos públicos de desagravio .....	454
	3) Restitución de cadáveres .....	455
	d) Medidas para evitar la repetición de los hechos .....	455
	1) Obligación de investigar e imponer consecuencias legales, incluso de naturaleza penal, a los autores de las violaciones .....	455
	2) Realización de cursos de capacitación .....	460
	3) Dictado de normas .....	460
	e) Medidas de rehabilitación .....	463
	f) Medidas de indemnización compensatoria: reparación del daño material e inmaterial .....	463
	1) Carácter supletorio de las indemnizaciones .....	463
	2) Legitimación .....	464
	3) Otros requisitos: relación de causalidad y prohibición de enriquecimiento indebido .....	465
	4) Daño patrimonial o material .....	465
	5) Daño no patrimonial o inmaterial, individual y colectivo .....	466
	6) Dificultad de categorizar ciertos daños .....	468
	7) Un daño especialmente difícil de categorizar: el daño al proyecto de vida .....	468
	8) Otro daño de difícil conceptualización: la reparación de las chances .....	476
	9) Daños en caso de muerte; una diferencia radical con la tendencia jurisprudencial argentina mayoritaria. Pautas para la liquidación del daño "iure proprio" .....	478
	10) Cuestiones relativas a la prueba .....	479
	11) Gastos y costas .....	481

§ 75.	Imprescriptibilidad de la acción penal respecto de delitos de lesa humanidad. ¿Es prescriptible la acción civil para reclamar el resarcimiento patrimonial derivado de tal tipo de delitos? .....	482
§ 76.	Incidencia de la jurisprudencia internacional en materia de leyes de emergencia y eficacia de las decisiones judiciales .....	488
§ 77.	Importancia de la jurisprudencia de la Corte IDH .....	489

### SECCIÓN III

#### ÁFRICA

##### CAPÍTULO XII

#### PANORAMA DEL SISTEMA AFRICANO DE PROTECCIÓN DE DERECHOS HUMANOS

§ 78.	Introito .....	491
§ 79.	Instrumentos regionales de protección de derechos humanos .....	493
	a) Carta Africana de Derechos Humanos y de los Pueblos .....	493
	1) Origen y contexto de creación .....	493
	2) Características y estructura .....	496
	b) Otros instrumentos regionales de derechos humanos .....	501
§ 80.	Órganos regionales de promoción y protección de los derechos humanos .....	501
	a) Comisión Africana de los Derechos Humanos y de los Pueblos .....	502
	b) Corte Africana de Derechos Humanos y de los Pueblos y Corte Africana de Justicia y de Derechos Humanos .....	505
§ 81.	El derecho a la reparación de las víctimas de violaciones de derechos humanos en el orden regional .....	511
	a) Breve acercamiento previo .....	511
	b) Una aproximación básica a la temática de las reparaciones en el marco del sistema africano .....	512

§ 82.	La práctica del sistema regional africano en materia de reparación a las víctimas .....	514
	a) Jurisprudencia de la Comisión Africana .....	514
	1) Restitución .....	516
	2) Indemnización .....	519
	3) Rehabilitación .....	522
	4) Satisfacción y derecho a la verdad .....	523
	5) Garantías de no repetición .....	524
	b) Jurisprudencia de la Corte Africana .....	527
§ 83.	A modo de epílogo .....	531

##### CAPÍTULO XIII

#### EL MODELO AFRICANO DE DERECHOS HUMANOS Y DE LOS PUEBLOS Y UN ACERCAMIENTO AL TEMA DE LAS REPARACIONES

§ 84.	Introducción .....	533
§ 85.	El derecho a un recurso efectivo .....	536
	a) Obligaciones procesales para garantizar el acceso a la justicia .....	539
	b) Tortura .....	541
	c) Género .....	541
§ 86.	El derecho a la reparación .....	542
§ 87.	La reparación en la práctica .....	543
§ 88.	El procedimiento ante la Comisión Africana como un recurso .....	546
§ 89.	Otros aspectos de la reparación .....	550
§ 90.	Las reparaciones en el marco de la Corte Africana .....	552
§ 91.	Conclusiones .....	557

##### CAPÍTULO XIV

#### EL CONCEPTO DE REPARACIÓN INTEGRAL EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE AFRICANA DE DERECHOS HUMANOS Y DE LOS PUEBLOS

§ 92.	Notas preliminares .....	559
-------	--------------------------	-----

§ 93.	El modelo reparatorio. Características del sistema ..	561
§ 94.	Práctica del tribunal .....	562
§ 95.	Medidas de reparación ordenadas por la Corte Africana y su equivalente en el ámbito interamericano ....	565
	a) Restitución .....	565
	b) Indemnización compensatoria .....	568
	c) Medidas de satisfacción y garantías de no repetición ..	571
	1) Publicación de la sentencia .....	571
	2) Adecuación de legislación interna .....	572
	3) Deber de investigar los hechos y sancionar a los responsables .....	573
§ 96.	Costas y gastos .....	574
§ 97.	Epílogo .....	574

#### SECCIÓN IV

### SISTEMA ÁRABE DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS

#### CAPÍTULO XV

### MODELO ÁRABE DE PROTECCIÓN

§ 98.	Carta árabe de Derechos Humanos. Aspectos introductorios .....	577
	a) Derechos sustantivos enunciados en la Carta Árabe .....	579
	b) Cuestiones interpretativas y procedimentales .....	582
§ 99.	Comité Árabe de Derechos Humanos .....	589
§ 100.	Corte Árabe de Derechos Humanos .....	591
§ 101.	Otros organismos de derechos humanos en la LEA ....	594
	a) Comisión Permanente de Derechos Humanos .....	594
	b) Departamento de Derechos Humanos .....	595
	c) Comité de Expertos en Derechos Humanos .....	595
	d) Otras iniciativas de la LEA .....	595
§ 102.	Críticas al modelo de protección de los derechos humanos en el sistema árabe. Sobre la CARDH y el estatuto de la Corte ArDH .....	596

§ 103.	Reparaciones en el sistema árabe de derechos humanos .....	600
§ 104.	Cosmopolitismo versus regionalismo-localismo .....	608
	a) Percepción internacionalista .....	608
	b) Resolución AGNU 60/147 .....	610
	c) Visión regionalista-localista .....	617
§ 105.	Reflexiones finales .....	621

#### PARTE CUARTA

### REPARACIONES A LAS VÍCTIMAS EN LA CORTE PENAL INTERNACIONAL

#### CAPÍTULO XVI

### DERECHOS HUMANOS Y DERECHO INTERNACIONAL PENAL

§ 106.	Una nueva incumbencia del derecho internacional público .....	625
§ 107.	Responsabilidad internacional .....	628
§ 108.	Responsabilidad internacional penal individual .....	629
§ 109.	La Corte Penal Internacional .....	630
	a) Antecedentes .....	630
	b) Estatuto de Roma .....	633
	c) El acceso a las víctimas en el Estatuto de Roma ....	644
§ 110.	Reparaciones .....	647
	a) Modalidades .....	648
	b) El Fondo Fiduciario .....	649
	c) Jurisprudencia en materia de reparaciones .....	650
	1) "El fiscal vs. Lubanga Dyilo" .....	650
	2) "El fiscal vs. Jean Pierre Bemba Gombo" .....	652
	3) "El fiscal vs. Ahmad Al Faqi Al Mahdi" .....	654
§ 111.	Acotaciones finales .....	655
	<i>Bibliografía</i> .....	659