

ALFONSO SANTIAGO



Principio de subsidiariedad y margen nacional de apreciación

*Articulación del sistema interamericano de protección
de derechos humanos con los regímenes nacionales*

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA	INVENTARIO
F 6508	151.866



BUENOS AIRES - BOGOTÁ - PORTO ALEGRE

2020



ÍNDICE GENERAL /

<i>Presentación</i>	V
---------------------------	---

CAPÍTULO PRIMERO

EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS: GÉNESIS, EVOLUCIÓN Y PERSPECTIVAS

§ 1. El surgimiento y desarrollo del derecho internacional de los derechos humanos	1
§ 2. El derecho internacional de los derechos humanos y el principio de legitimidad democrática	9
§ 3. El fundamento último de la obligatoriedad de las normas del derecho internacional de los derechos humanos	18
§ 4. El peligro de la desnaturalización de los derechos humanos ..	21
§ 5. Conclusiones	23

CAPÍTULO II

BREVE HISTORIA Y DESCRIPCIÓN INSTITUCIONAL DEL SISTEMA INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS

§ 6. Introducción	25
§ 7. De los primeros pasos al establecimiento de la Organización de los Estados Americanos	26

§ 8.	La Convención Americana sobre Derechos Humanos	28
	a) Génesis	28
	b) Estructura y contenido	32
§ 9.	Otros instrumentos de protección y promoción de los derechos humanos adoptados en el ámbito del sistema interamericano	33
§ 10.	La Comisión Interamericana de Derechos Humanos: funciones y evolución	37
	a) Creación y evolución	37
	b) Composición, funciones y estructura institucional	38
§ 11.	La Corte Interamericana de Derechos Humanos: creación, composición y funciones	44
	a) Composición y organización	45
	b) Funciones	45
	c) Relaciones con otros tribunales regionales en materia de derechos humanos	47
§ 12.	Algunas consideraciones finales	51

CAPÍTULO III

LA PROGRESIVA RECEPCIÓN Y ARMONIZACIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS EN EL SISTEMA JURÍDICO ARGENTINO

§ 13.	Presentación	55
§ 14.	La progresiva recepción y armonización del derecho internacional de los derechos humanos en el sistema jurídico argentino	57
	a) Monismo de fuentes	58
	b) Carácter operativo directo de los derechos reconocidos en los tratados internacionales	58
	c) Supremacía de los tratados internacionales sobre las leyes internas	58
	d) Jerarquía constitucional de los tratados internacionales sobre derechos humanos	59
	e) Establecimiento por parte de la jurisprudencia de la Corte Suprema de una presunción "iure et de iure" de que hay una plena compatibilidad entre la primera parte de la Constitución nacional y los once tratados sobre derechos humanos a los que el constituyente de 1994 ha otorgado jerarquía constitucional	60

	f) Seguimiento de las pautas interpretativas de los tratados internacionales establecidas por los tribunales y organismos internacionales	61
	g) Recepción de la doctrina del control de convencionalidad "ex officio" elaborada por la Corte Interamericana de Derechos Humanos	66
	h) Cumplimiento de las sentencias de la Corte Interamericana de Derechos Humanos que afectan el contenido de los fallos pronunciados por la Corte Suprema argentina	67
	i) Posible existencia de conflictos insalvables entre las normas constitucionales y los textos o jurisprudencia internacionales	71
§ 15.	El diálogo entre la Corte Suprema argentina y la Corte Interamericana de Derechos Humanos	81
§ 16.	Conclusiones	86

CAPÍTULO IV

EL PRINCIPIO DE SUBSIDIARIEDAD EN EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

§ 17.	Introducción	89
§ 18.	El principio de subsidiariedad	90
§ 19.	Recepción normativa del principio de subsidiariedad	94
§ 20.	Las dos dimensiones del principio de subsidiariedad	98
	a) La dimensión sustantiva	98
	b) La dimensión procesal	99
§ 21.	El principio de subsidiariedad en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	103
§ 22.	Conclusiones	111

CAPÍTULO V

LA ARTICULACIÓN ENTRE LOS SISTEMAS NACIONALES E INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS

§ 23.	Introducción	113
-------	--------------------	-----

§ 24. Pautas y criterios generales de articulación entre ambos sistemas	113
§ 25. Los puentes que interconectan ambos sistemas	117
a) El puente constitucional: la plena incorporación de los tratados internacionales sobre derechos humanos al ordenamiento jurídico interno, otorgándoles jerarquía constitucional o supralegal	117
b) El puente legal: la adopción de las medidas internas para cumplir las obligaciones asumidas en los tratados internacionales sobre derechos humanos	121
c) El puente hermenéutico: la interpretación de las normas internas sobre derechos en conformidad con las normas de los tratados internacionales sobre esta materia ..	122
d) El puente jurisprudencial: el efecto expansivo, aunque no estrictamente obligatorio, de las interpretaciones otorgadas por los tribunales internacionales hacia los sistemas jurídicos de los Estados parte	123
e) La doctrina del margen nacional de apreciación	128
f) El principio “pro homine” como criterio interpretativo final en materia de derechos humanos	129
g) Necesidad del previo agotamiento de las instancias locales para poder acudir a los tribunales internacionales ..	129
h) El puente judicial: la necesidad de colaboración de los órganos de gobierno y tribunales nacionales para el cumplimiento y ejecución de las decisiones de los tribunales internacionales	132
i) El puente institucional: la necesidad de un diálogo interjurisdiccional real, intenso y en ambas direcciones ..	132

CAPÍTULO VI

LA DOCTRINA DEL MARGEN NACIONAL DE APRECIACIÓN

§ 26. Origen histórico y contenido jurídico de la doctrina del margen nacional de apreciación	137
---	-----

A) LOS FUNDAMENTOS DE LA DOCTRINA DEL MARGEN DE APRECIACIÓN NACIONAL

§ 27. Introducción	146
--------------------------	-----

§ 28. El pluralismo jurídico y constitucional	146
§ 29. Fundamento convencional	147
§ 30. Diferencia hacia los órganos de origen democrático	148
§ 31. Deferencia hacia los órganos de gobierno nacionales	149
§ 32. Contenido esencial y zonas periféricas de los derechos convencionales	150
§ 33. Diversidad de características y circunstancias históricas, políticas, sociales, culturales y económicas por la que atraviesan los países	151
§ 34. Autolimitación, modestia y minimalismo judicial	151
§ 35. Carácter convencional, limitado y subsidiario del derecho internacional de los derechos humanos	153

B) ANÁLISIS COMPARATIVO ENTRE LAS DECISIONES JURISPRUDENCIALES DE LA CORTE EUROPEA DE DERECHOS HUMANOS Y LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS EN RELACIÓN CON EL MARGEN NACIONAL DE APRECIACIÓN

§ 36. Introducción	155
§ 37. Casos de la Corte Europea de Derechos Humanos	155
a) Caso “Handyside contra Reino Unido” (1976)	156
b) Caso “Sunday Times contra Reino Unido” (1979)	159
c) Caso “Frette contra Francia” (2002)	162
d) Caso “Leyla Sahin contra Turquía” (2004)	165
e) Caso “Vo contra Francia” (2004)	169
f) Caso “S. H. y otros contra Austria” (2011)	171
g) Caso “Lautsi contra Italia” (2011)	174
h) Caso “Chapin et Charpentier contra Francia” (2016) ...	177
i) Caso “Paradiso y Campanelli contra Italia” (2017)	179
j) Caso “Osmanoglu contra Suiza” (2017)	181
k) Casos de discriminación de minorías étnicas	185
§ 38. Casos de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	186
a) Caso “José Ríos Mott vs. Guatemala” (12/10/1993)	186
b) Caso “Aylwin vs. Chile” (1998)	188
§ 39. Casos de la Corte Interamericana de Derechos Humanos ..	191
a) OC-4/1984	191
b) Caso “Herrera Ulloa” (2004)	194
c) “Castañeda Gutman vs. México” (2008)	198

d) Caso "Artavia Murillo vs. Costa Rica" (2012)	200
e) Caso "Atala Riffo"	202
f) Caso "B."	204
g) Caso "Duque vs. Colombia" (2016)	205
h) OC-24/2017	207
§ 40. Análisis comparativo y conclusiones	211

APÉNDICE DOCUMENTAL

Anexo I. La Corte Interamericana de Derechos Humanos en números	217
Anexo II. Declaración sobre el Sistema Interamericano de Derechos Humanos	237
<i>Bibliografía</i>	239 ✓