



LILIANA M.
RONCONI

DERECHO A LA EDUCACIÓN E IGUALDAD COMO NO SOMETIMIENTO

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SÍG. TOPOGRAFICA F6524	INVENTARIO 153-778



CONTENIDO

AGRADECIMIENTOS	15
INTRODUCCIÓN	19
A. El Estado naciente: un Estado liberal	22
B. El Estado social: la educación y la justicia social	24
C. El modelo de Estado “esquizofrénico”: políticas neoliberales vs. ampliación de derechos	26
D. Constitucionalismo aspiracional	29
CAPÍTULO I	
IGUALDAD JURÍDICA	39
Introducción	41
1. Concepciones de igualdad	42
2. La igualdad jurídica en la Constitución Nacional: igualdad como libertad negativa	43
2.1. Igualdad de trato ante la ley: igualdad formal	43
2.2. Igualdad en la formulación de la ley o jurídico-material: igualdad como no discriminación	47
2.2.1 ¿Cuándo una distinción es razonable? Modelos del examen de razonabilidad	47
I. El modelo “europeo” de razonabilidad	48
A. Examen de adecuación técnica o idoneidad	49
B. Examen de medios alternativos o de necesidades	50
C. Examen de proporcionalidad en sentido estricto	51
II. El modelo estadounidense de razonabilidad	52
A. Mera racionalidad (<i>Rational Basis Test</i>)	52
B. Escrutinio intermedio (<i>Intermediate Scrutiny</i>)	55
C. Escrutinio estricto (<i>Strict Scrutiny</i>)	57
III. El modelo integrado	64
Rescapitulación: preparación del examen de igualdad en la concepción de igualdad como no discriminación	67
3. Reconocimiento convencional del principio de igualdad	69
3.1. Reconocimiento normativo	69
3.2. Desarrollos interpretativos	70
3.2.1. Importancia de las interpretaciones efectuadas por los organismos internacionales de protección de los derechos humanos	70
3.2.2. Interpretaciones logradas por la Corte IDH: igualdad como no discriminación	73

4.	Insuficiencia de la concepción de igualdad como no discriminación	76
4.1.	Desigualdad individual <i>vs.</i> desigualdad estructural o sistemática	78
4.2.	Desigualdad de <i>iure vs.</i> desigualdad de facto	80
4.3.	Discriminación directa <i>vs.</i> discriminación indirecta	82
4.4.	Intención de discriminar <i>vs.</i> efecto logrado	84
4.5.	Discriminación simple <i>vs.</i> discriminación múltiple (intersectorial o interseccional)	85
	Conclusiones intermedias y próximo capítulo	90

CAPÍTULO 2

IGUALDAD DE HECHO

	Introducción	93
1.	La igualdad como no sometimiento en la Constitución Nacional	94
1.1.	Concepto de grupo desaventajado	96
1.2.	Vulnerabilidad o desventaja: redistribución, reconocimiento, paridad participativa	100
	El caso "Colegio Monserrat" y la <i>Tesis de la insuficiencia</i>	105
2.	¿Qué implica la igualdad de oportunidades?	109
2.1.	Mera igualdad de oportunidades	110
2.2.	Igualdad democrática de oportunidades	112
2.2.1.	Igualdad de recursos	114
2.2.2.	Igualdad en las capacidades	116
2.3.	Igualdad de posiciones	117
	Conclusiones intermedias: "la igualdad de oportunidades como ejercicio de la autonomía"	119
3.	¿Cómo lograr la igualdad de oportunidades para el ejercicio efectivo del derecho a la educación? Las acciones afirmativas	121
3.1.	Acciones reparadoras	121
3.1.1.	¿Qué tipo de escrutinio debe aplicarse a las acciones positivas reparadoras? Las acciones positivas como mandato (obligación) y como discriminación	125
3.1.2.	Suficiencia de las acciones positivas (reparadoras)	132
3.2.	Acciones transformadoras	133
3.3.	Acciones positivas limitadamente transformadoras	136
4.	La igualdad como no sometimiento y la discriminación interseccional	138
	Recapitulación: preparación del examen de igualdad en la concepción de igualdad como no sometimiento	142
5.	Igualdad como no sometimiento en las argumentaciones de la Corte IDH	143
	Conclusiones intermedias y próximo capítulo	148

CAPÍTULO 3

DERECHO A LA EDUCACIÓN

	Introducción	151
1.	Concepciones de educación o ¿para qué educamos?	153
1.1.	La educación como reproducción	154
1.1.1.	Teorías de la reproducción no-críticas	155
1.1.2.	Teorías de la reproducción críticas	157
	A. La educación como perpetuación de la dominación económica	157
	B. La educación como perpetuación de la dominación simbólica	159
1.2.	La educación como emancipación: pragmatismo	162
1.3.	Conclusiones intermedias: la educación como derecho humano	163
2.	La educación como derecho fundamental. Reconocimiento constitucional y legal	167
2.1.	Reconocimiento constitucional	168
2.1.1.	Constitución histórica 1853/1860	168
2.1.2.	Reforma constitucional de 1949	172
2.1.3.	Reforma constitucional de 1994	175
	A. Incorporación expresa de contenidos	175
	B. La educación como derecho humano	176
	C. Reforzamiento de las obligaciones provinciales en materia de educación	178
	D. Reconocimiento en los tratados internacionales de derechos humanos	179
2.2.	Reconocimiento legal en el ámbito nacional	181
2.2.1.	El surgimiento del Estado argentino y la educación	181
	A. Educación inicial	183
	B. Educación primaria	183
	C. Educación secundaria	187
	Conclusiones intermedias: concepciones de igualdad y educación en la normativa dictada en el surgimiento del Estado argentino	188
	2.2.2. El peronismo y las reformas educativas	189
	Conclusiones intermedias: concepciones de igualdad y educación en el peronismo	191
	2.2.3. Las políticas de descentralización en materia educativa	192
	Conclusiones intermedias: concepciones de igualdad y educación en el período de descentralización	195
	2.2.4. Leyes de educación relativas a todo el sistema educativo	196

A. Ley Federal de Educación	197	Gratuidad, laicidad, libertad de enseñanza	
B. Ley de Educación Nacional	200	y el derecho de los padres/las madres:	
C. Otras normas relevantes del último período	204	¿principios contradictorios o compatibles?	255
Conclusiones intermedias y próximo capítulo	207	2.6. Garantizar la educación intercultural bilingüe	257
		Cierre y próximo capítulo	261
CAPÍTULO 4			
PRINCIPIO DE IGUALDAD Y DERECHO A LA EDUCACIÓN: ENGARCE	209	CAPÍTULO 5	
Introducción	211	LA BRECHA DE IMPLEMENTACIÓN EN LA CIUDAD AUTÓNOMA	
1. Igualdad y educación como derecho:		DE BUENOS AIRES: LA <i>TESIS DE LA INSUFICIENCIA</i> EN ACCIÓN	
¿redefiniendo el acceso a la educación?	212	Introducción	265
1.1. Acceso a la educación: etapas	213	1. Reconocimiento constitucional en el ámbito de la CABA	267
1.1.1. Segregación	213	1.1. Respecto al derecho a la educación	267
1.1.2. Integración	214	Respecto de las personas con discapacidad	272
1.1.3. Inclusión	216	Respecto de las mujeres y personas LGTBTT	272
1.2. Etapas en el sistema educativo argentino: recapitulación	217	1.2. Respecto del derecho a la igualdad	273
2. Redefiniendo la inclusión: obligaciones definitivas del Estado		2. Reconocimiento legal en el ámbito de la CABA	274
en el acceso a la educación	218	3. La situación educativa en la ciudad de Buenos Aires	276
2.1. Eliminación de todo tipo de discriminación normativa	221	Conclusiones intermedias	283
2.2. Eliminación de todo tipo de barreras que de hecho impiden u		4. Los reclamos judiciales por acceso a la educación	
obstaculizan el acceso a la educación	222	y la <i>Tesis de la insuficiencia</i>	285
2.2.1. Existencia de establecimientos educativos	223	4.1. La insuficiencia en la evaluación de los hechos	286
A. Según las necesidades de la población	223	A. Mera ejecución normativa <i>vs.</i> desigualdad estructural	287
B. De calidad	224	B. Miopía en la valoración de los hechos	290
C. Seguridad	226	4.2. La insuficiencia en la determinación del problema normativo	295
2.2.2. Garantizar el acceso real al establecimiento educativo	227	4.2.1. Falta de accesibilidad por género/sexo	295
A. Condiciones de acceso previas al establecimiento	227	A. Dos casos paradigmáticos	297
B. Eliminar las barreras administrativas		B. ¿No discriminación o no sometimiento?	299
y/o facilitar trámites	227	C. La vigencia de la <i>Tesis de la insuficiencia</i> : efectos	301
C. Disponer de ayudas económicas		4.2.2. Falta de accesibilidad por la situación de discapacidad	303
para los grupos vulnerados	229	A. El reclamo judicial	304
D. Adecuación para personas con discapacidad	231	B. La resolución judicial	304
2.3. Garantizar la gratuidad en el acceso a la educación: alcance	237	C. La actualidad de la <i>Tesis de la insuficiencia</i>	306
2.4. Garantizar la laicidad en la educación pública	241	4.3. La insuficiencia en los argumentos	309
2.5. Garantizar la libertad de enseñanza	249	Conclusiones intermedias y próximo capítulo	309
2.5.1. Establecimientos educativos privados: obligación			
de controlar	249	CAPÍTULO 6	
El contenido educativo	250	LOS REMEDIOS JUDICIALES Y LA <i>TESIS DE LA INSUFICIENCIA</i>	
El derecho de admisión	250	Introducción	313
No gratuidad	251	1. La <i>Tesis de la insuficiencia</i> en los remedios judiciales	314
2.5.2. La libertad de los padres de elegir la educación		1.1. El caso <i>aulas container</i> y las formas de litigio:	
de sus hijos/as	252	reclamo individual o reclamo colectivo	317

1.1.1. Reclamo individual	317
1.1.2. Reclamo colectivo	318
1.2. La <i>Tesis de la insuficiencia</i> en acción	320
1.2.1. El entendimiento del caso como un caso individual	321
1.2.2. Los hechos del caso	322
1.2.3. Los remedios ordenados	324
1.3. El litigio estructural como una herramienta ¿efectiva? contra la desigualdad estructural	324
El rol de los jueces y las juezas en el litigio estructural: ¿mediadores/as de la igualdad?	325
1.3.1. Declaración de inconstitucionalidad, siendo la igualdad efectiva un problema de políticas públicas	326
1.3.2. Declaración de invalidez de la situación y orden concreta de remediación	326
1.3.3. Declaración de invalidez y orden abierta a fin de que la administración determine cómo solucionar el problema	327
1.3.4. Declaración de invalidez y orden abierta a fin de que la administración determine cómo solucionar el problema con aplicación de sanciones	328
1.3.5. Evaluación del “estado de cosas inconstitucional”, problemas estructurales, remedios estructurales	329
2. La <i>Tesis de la insuficiencia</i> en la resolución de reclamos judiciales relativos al acceso de las personas con discapacidad: remisión	332
2.2. Reclamos individuales por accesibilidad para personas con discapacidad	332
2.2.1. Argumentos brindados por los/as jueces/as	333
2.2.2. Los remedios brindados	334
3. La <i>Tesis de la insuficiencia</i> en los remedios adoptados por falta o insuficiencia de la vigencia de la concepción de igualdad “interseccional”	337
3.1. Falta de accesibilidad por la situación socioeconómica: caso “Vacantes para nivel inicial”	338
3.1.1. El problema de desigualdad: no discriminación-no sometimiento	338
3.1.2. La insuficiencia de las medidas propuestas por el demandado	341
A. Reubicación en escuelas alejadas del domicilio	341
B. Reubicación en escuelas privadas	342
3.1.3. La decisión de Primera Instancia confirmada por la Cámara	343
3.1.4. El acuerdo entre las partes: una solución dialogada	346

4. Las sentencias judiciales como acciones limitadamente transformadoras.	
El análisis de los efectos	353
Conclusiones provisionarias	356

CAPÍTULO 7	
CONCLUSIONES	359

BIBLIOGRAFÍA	373
--------------	-----

Referencias	375
Fallos,	397
CSJN	399
Justicia CABA	399
Corte IDH	400
Suprema Corte de EE. UU.	401
Otros tribunales locales	402
Otros tribunales extranjeros	403
Informes y otros documentos	403
Opiniones consultivas y observaciones generales	406
Noticias periodísticas	407