



**URSULA BASSET**  
**ALFONSO SANTIAGO**

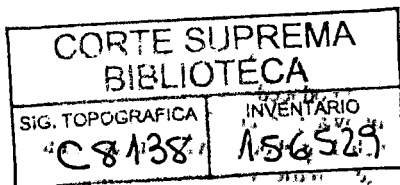
Directores

# **TRATADO DE DERECHO CONSTITUCIONAL Y CONVENCIONAL DE DERECHO DE FAMILIA Y DE LAS PERSONAS**

**MARÍA ZÚÑIGA BASSET**

Coordinadora

**TOMO I**



*156529*

# ÍNDICE GENERAL

## TOMO I

Presentación de los autores .....	XXVII
Abreviaturas .....	XXXV
Prólogo .....	XXXVII
Presentación de la obra .....	XLV
I.    Un diálogo entre derechos humanos y derecho civil, entre civilistas y constitucionalistas .....	XLVI
II.   Entre la persona y la familia: en búsqueda de una visión equilibrada de la dignidad humana .....	XLVII
III.  Con una visión que parte de la sensibilidad social y de una perspectiva de vulnerabilidad .....	XLIX
IV.  Incorporando los desafíos de los cambios demográficos, sociales y culturales .....	L
V.   Una propuesta de análisis jurídico con medida: lo que co- rresponde al derecho, lo que está más allá del derecho .....	LIII
VI.  Breve presentación del contenido de la obra .....	LIV
6.1. Un primer tomo que provee un sólido aparato doctri- nal constitucional-convencional .....	LIV
6.2. Un segundo y tercer tomo que se detienen en cada uno de los derechos en juego .....	LVI
VII. En pocas palabras .....	LIX
VIII. Video presentación de la obra .....	EX

## CAPÍTULO I

### UNA NUEVA ERA DEL DERECHO (1945 EN ADELANTE) Y SU IMPACTO EN EL DERECHO DE LAS PERSONAS, EL MATRIMONIO Y LA FAMILIA

*Alfonso Santiago*

I.    Introducción .....	i
--------------------------	---

II.	Tres hitos fundacionales .....	2
III.	Cuatro procesos principales .....	6
3.1.	La expansión de las democracias constitucionales como forma de Estado, a través de las distintas olas democráticas..	6
3.2.	La progresiva constitucionalización de los ordenamientos jurídicos.....	6
3.3.	El surgimiento y desarrollo del derecho internacional de los derechos humanos y su recepción en los ámbitos nacionales	7
3.4.	El nacimiento de las instituciones de integración y del derecho comunitario .....	15
IV.	Tres cambios fundamentales en la teoría y la práctica jurídicas .....	16
4.1.	La constitucionalización de los ordenamientos jurídicos .....	17
4.2.	Los cambios en el ámbito de la teoría jurídica .....	20
4.3.	La nueva misión de los jueces .....	23
4.4.	Posibilidades y riesgos del nuevo paradigma jurídico .....	27
4.5.	El impacto de estas tendencias en el derecho de las personas, del matrimonio y de la familia .....	32

## CAPÍTULO II

### LA IGUAL E INVOLABLE DIGNIDAD DE LA PERSONA HUMANA COMO FUNDAMENTO DEL ORDEN JURÍDICO NACIONAL E INTERNACIONAL

*Alfonso Santiago*

I.	Palabras introductorias .....	35
II.	El principio de la igual e inviolable dignidad de la persona humana	36
2.1.	Textos internacionales .....	37
2.2.	Textos constitucionales .....	38
2.3.	Algunas referencias jurisprudenciales .....	40
2.4.	La centralidad jurídica del principio de la dignidad de la persona humana en el derecho de nuestros días .....	43
III.	Los fundamentos de la igual e inviolable dignidad de la persona humana .....	47
IV.	Conclusión .....	55

## CAPÍTULO III

### PERSONA Y DERECHO

*Pilar Zambrano*

I.	Introducción .....	57
----	--------------------	----

II.	Ronald Dworkin y la persona como categoría discursiva moral .....	60
2.1.	'El consenso en torno al liberalismo ético como fundamento moral y epistémico de la categoría de persona .....	61
2.2.	Rawls: una concepción política no metafísica de persona .....	63
2.3.	Del fundamento discursivo a la extensión limitada del derecho a la igual consideración y respeto en el pensamiento de Dworkin .....	65
2.4.	Las consecuencias normativas .....	67
III.	La persona como categoría sustancial. Una aproximación desde la tradición central del derecho natural .....	69
3.1.	La condición personal natural como fundamento moral y epistémico .....	70
3.2.	El marco ontológico del autodomínio .....	71
3.3.	El marco moral del autodomínio .....	73
3.4.	Del concepto filosófico al concepto jurídico. Capacidad, necesidad y derecho .....	74
3.5.	La fuerza y extensión del derecho a la personalidad jurídica; un derecho absoluto y universal .....	77
3.5.1.	Las consecuencias normativas del reconocimiento de un derecho a la personalidad jurídica .....	79
IV.	Comparación y conclusión .....	80

## CAPÍTULO IV

### LOS SISTEMAS INTERAMERICANO Y EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS. DESCRIPCIÓN, EVOLUCIÓN HISTÓRICA Y COMPARACIÓN

*Gisela Ferrari y Guadalupe Fernández Mehle*

I.	Introducción .....	85
II.	El sistema europeo de derechos humanos .....	88
2.1.	Breve desarrollo histórico del nacimiento del sistema europeo de derechos humanos .....	88
III.	La Convención Europea de Derechos Humanos .....	90
3.1.	Estructura y modificaciones .....	90
3.2.	Estado de ratificaciones .....	94
IV.	Otros instrumentos de protección y promoción de los derechos humanos adoptados por los países miembros del Consejo de Europa .....	95
V.	El Tribunal Europeo de Derechos Humanos .....	97
5.1.	Creación y evolución .....	97
5.1.1.	Composición y organización y procedimiento ante el TEDH .....	98
5.1.2.	Funciones .....	99

VI.	El sistema interamericano de derechos humanos.....	100
6.1.	Breve historia de la génesis del sistema interamericano: de los primeros pasos al establecimiento de la OEA.....	101
6.2.	La Convención Interamericana sobre Derechos Humanos.....	103
6.3.	Estructura y contenido.....	104
6.4.	Estado de las ratificaciones.....	105
VII.	Otros instrumentos de protección y promoción de los derechos humanos adoptados en el ámbito del sistema interamericano.....	105
VIII.	La Comisión Interamericana de Derechos Humanos.....	109
8.1.	Creación y evolución.....	109
8.2.	Composición y funciones.....	111
IX.	La Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	113
9.1.	Creación y evolución.....	113
9.2.	Composición, organización y procedimiento ante la Corte.....	117
9.3.	Funciones.....	126
X.	Una comparación de ambos sistemas.....	128
10.1.	Aspectos institucionales.....	129
10.2.	Aspectos sustanciales.....	134
XI.	Reflexiones finales.....	143

## CAPÍTULO V

### LA ARTICULACIÓN ENTRE LOS SISTEMAS NACIONALES E INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS; EL PRINCIPIO DE SUBSIDIARIEDAD

Alfonso Santiago

I.	Introducción.....	145
II.	La interacción entre el sistema interamericano de derechos humanos y los ordenamientos nacionales.....	146
III.	El principio de subsidiariedad y sus consecuencias operativas.....	148
IV.	Conclusión.....	155

## CAPÍTULO VI

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

Alfonso Santiago

I.	Presentación.....	157
----	-------------------	-----

II.	La progresiva recepción y armonización del derecho internacional de los derechos humanos en el sistema jurídico argentino.....	159
2.1.	Monismo de fuentes.....	160
2.2.	Carácter operativo directo de los derechos reconocidos en los tratados internacionales.....	160
2.3.	Supremacía de los tratados internacionales sobre las leyes internas.....	161
2.4.	Jerarquía constitucional de los tratados internacionales sobre derechos humanos.....	161
2.5.	Establecimiento por parte de la jurisprudencia de la Corte Suprema de una presunción <i>iure et de iure</i> de que hay compatibilidad plena entre la primera parte de la Constitución Nacional y los 11 tratados sobre derechos humanos a los que el constituyente de 1994 ha otorgado jerarquía constitucional en el art. 75; inc. 22.2.....	163
2.6.	Seguimiento de las pautas interpretativas de los tratados internacionales establecidas por los tribunales y organismos internacionales.....	164
2.7.	Recepción de la doctrina del control de convencionalidad <i>ex officio</i> elaborada por la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	170
2.8.	Cumplimiento de las sentencias de la Corte Interamericana de Derechos Humanos que afecta el contenido de los fallos pronunciados por la Corte Suprema argentina.....	170
2.9.	Posible existencia de conflictos insalvables entre las normas constitucionales y los textos o jurisprudencia internacionales.....	175
III.	El diálogo entre la Corte Suprema argentina y la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	186
IV.	Conclusiones.....	192

## CAPÍTULO VII

### LA ARMONIZACIÓN DE LOS DERECHOS; BASES PARA UNA PROPUESTA ALTERNATIVA AL CONFLICTIVISMO

Juan Cianciardo

I.	Introducción.....	195
II.	La crítica al conflictivismo.....	198
III.	La crítica del Prof. Orrego a conflictivistas y no conflictivistas.....	200
IV.	Algunos presupuestos de una teoría armonizadora.....	202
4.1.	Das coincidencias.....	202
4.2.	Los derechos humanos como derechos subjetivos.....	203
4.3.	Los derechos humanos no son normas iusfundamentales.....	206

4.4. Los derechos humanos tienen por objeto bienes inconmensurables.....	208
V. Una aplicación concreta: pandemia, proporcionalidad y justificación de lo injustificable.....	210
<b>CAPÍTULO VIII</b>	
<b>BALANCE DE LA APLICACIÓN DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL A MÁS DE SEIS AÑOS DE SU ENTRADA EN VIGENCIA</b>	
<i>Julio César Rivera</i>	
I. Prenotados.....	213
II. La relación con la Constitución Nacional y los tratados.....	214
2.1. El derecho civil constitucional: ¿qué significa?.....	214
2.2. ¿La "constitucionalización" implica una banalización de la Constitución o es la mera expresión de la obvia supremacía constitucional?.....	217
2.3. Lo que "no es" la constitucionalización.....	221
2.4. El rol de los jueces.....	228
2.5. De ciertos excesos de los jueces en el ejercicio de sus facultades.....	231
2.6. De otros valores del Código Civil y Comercial.....	233
2.6.1. Sobre el diálogo de fuentes.....	233
2.6.2. La razonabilidad.....	235
2.6.3. La situación de la mujer, las familias y las restricciones a la capacidad.....	235
III. La aplicación de la ley en el tiempo.....	235
3.1. La cuestión polémica: la aplicación de la nueva ley a los juicios en trámite.....	238
3.2. Derechos adquiridos en razón de sentencias firmes: la cuestión del derecho a alimentos.....	240
3.3. La adecuación de los conjuntos inmobiliarios.....	240
IV. Los derechos personalísimos.....	241
V. La cuestión de la capacidad de los menores.....	242
5.1. Principios rectores.....	242
5.2. Algunas observaciones.....	242
5.3. La representación.....	243
VI. Las obligaciones en moneda extranjera.....	245
6.1. Regla general y excepciones.....	245
6.2. ¿Hasta cuándo?.....	246

VII. Soluciones del Código Civil y Comercial que complican los negocios empresarios.....	247
7.1. La responsabilidad precontractual.....	247
7.2. Los contratos preliminares.....	248
7.3. El régimen de los contratos por adhesión a condiciones generales predispuestas.....	249
7.4. Los contratos de larga duración.....	251
7.5. La frustración del fin.....	251
7.6. Contrato de agencia.....	251
7.7. El contrato de arbitraje.....	253
7.7.1. Casos excluidos del arbitraje.....	253
7.7.2. Los recursos: jurisprudencia.....	254
7.7.3. Interpretación.....	255
VIII. Otras cuestiones.....	255
IX. Conclusiones.....	256

**CAPÍTULO IX**

**EL EFECTO HORIZONTAL DE LAS NORMAS EN EL DERECHO ARGENTINO. LA INCIDENCIA DE LOS DERECHOS HUMANOS EN EL DERECHO DE FAMILIA Y DE LAS PERSONAS**

*Ursula C. Basset*

I. Influencia de los derechos humanos en el derecho privado, según el Código Civil y Comercial.....	257
II. La constitucionalización del derecho privado.....	258
III. Los modos de influencia del derecho público en el derecho privado: La doctrina de la <i>Drittwirkung</i> horizontal directa e indirecta.....	259
IV. Problemas que plantea la constitucionalización del derecho privado.....	262
V. La doctrina del efecto horizontal en el marco europeo.....	265
VI. Un marco posible en el sistema interamericano.....	265
VII. El caso argentino.....	268
7.1. Qué significa el "diálogo de fuentes".....	268
7.2. El diálogo de fuentes y la denominada "comunicación transjudicial".....	273
7.3. Quién interpreta.....	273
7.4. Qué se interpreta.....	273
7.5. Los límites del "diálogo".....	275
7.6. Posibles modificaciones a los arts. 1° y 2°.....	276
VIII. Recapitulación.....	277

## CAPÍTULO X

LA DOCTRINA DEL PRECEDENTE JUDICIAL, EL OVERRULING Y EL CASO DEL PRECEDENTE DEMOSTRABLEMENTE ERRÓNEO O MANIFIESTAMENTE INJUSTO EN LA CORTE SUPREMA ARGENTINA	
<i>Elorenzia Ratti</i>	
I.	Introducción ..... 281
II.	La actual doctrina del precedente de la Corte Suprema argentina ... 282
	2.1. Precedente vertical ..... 282
	2.2. Precedente horizontal ..... 292
III.	Recapitulación: la doctrina del precedente de la Corte Suprema ..... 296
IV.	Precedente de derecho federal y precedente de derecho común ..... 297
V.	El cambio, abandono o derogación del precedente. ¿Qué sucede con el precedente injusto? ..... 300
	5.1. Precedente y error. El precedente demostrablemente erróneo ..... 300
	5.2. Reflexiones sobre el error y la injusticia manifiesta ..... 305
VI.	El caso "F.A. L." y su descalificación como precedente ..... 309
	6.1. Incompetencia de la Corte ..... 311
	6.2. Precedente inconstitucional ..... 312
	6.3. Extralimitación de la función judicial ..... 314
	6.4. Federalismo ..... 316
	6.5. Errores de razonamiento y argumentación ..... 318
	6.5.1. Sesgo argumentativo: omisión de pronunciarse sobre el estatus de la persona por nacer ..... 318
	6.5.2. Sesgo lógico-cognitivo: no-punibilidad vs. derecho ..... 322
	6.5.3. Sesgo hermenéutico: manipulación de las técnicas interpretativas ..... 327
	6.5.4. Ineficiente fundamentación sobre la distinción entre reserva y declaración interpretativa ..... 328
	6.5.5. Sesgo en las fuentes del derecho ..... 330
	6.5.5.1. Derecho internacional ..... 330
	6.5.5.2. Precedentes nacionales ..... 333
	6.6. Injusticia manifiesta ..... 337
	6.7. Síntesis ..... 340
VII.	Conclusión ..... 341
VIII.	Para ir más lejos ..... 342

## CAPÍTULO XI

## LA PERSPECTIVA DE VULNERABILIDAD EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL-CONVENCIONAL

*Ursula Basset*

I.	Aproximación semántica al término ..... 350
II.	Pragmática de la palabra "vulnerabilidad" en los documentos internacionales ..... 351
	2.1. En el ámbito de los documentos internacionales ..... 351
	2.1.1. Vulnerabilidad como tratamiento desigual: primera generación de tratados ..... 351
	2.1.2. Segunda generación: las convenciones como "traducciones" de derechos universales a grupos vulnerables ..... 353
	2.1.3. Tercera generación: declaraciones temáticas y aparición más frecuente del concepto ..... 354
	2.2. En el ámbito de los comentarios, las recomendaciones y otros documentos de valor oficial de organismos internacionales ..... 355
	2.3. En el ámbito de las organizaciones y los grupos académicos de impacto ..... 355
	2.4. Los instrumentos regionales de derechos humanos ..... 356
	2.4.1. Instrumentos adoptados por el Consejo de Europa ..... 356
	2.4.2. Instrumentos regionales adoptados por la OEA ..... 357
	2.4.2.1. Convención Americana sobre Derechos Humanos ..... 359
	2.4.2.2. Protocolo de San Salvador (1988) ..... 361
	2.4.2.3. Convenciones sectoriales emanadas de la OEA ..... 363
	2.4.2.4. Convención de Belém do Pará ..... 364
	2.4.2.5. Convención Interamericana contra el Racismo, la Discriminación Racial y Formas Conexas de Intolerancia ..... 364
	2.4.2.6. Convención Interamericana contra Toda Forma de Discriminación e Intolerancia ..... 365
	2.4.2.7. Convención sobre la Protección de los Derechos Humanos de las Personas Mayores ..... 365
	2.4.3. Opiniones consultivas de la Corte Interamericana de Derechos Humanos ..... 366
	2.4.3.1. Opinión consultiva 3/83 ..... 366
	2.4.3.2. Opinión consultiva 8/87 ..... 367
	2.4.3.3. Opinión consultiva 11/90 ..... 367
	2.4.3.4. Opinión consultiva 17/02 ..... 367

2.4.3.5.	Opinión consultiva 17/02.....	368
2.4.3.6.	Opinión consultiva 18/03.....	368
2.4.3.7.	Opinión consultiva 21/14.....	369
2.4.3.8.	Opinión consultiva 24/17.....	371
2.4.3.9.	Opinión consultiva 25/18.....	372
2.4.3.10.	Recapitulación general.....	373
2.4.3.11.	Aportes sobre del concepto de vulnerabilidad en las opiniones consultivas.....	373
2.4.3.12.	Aportes sobre la comprensión de los sujetos vulnerables.....	374
2.4.3.13.	Aportes sobre la comprensión teórica de la vulnerabilidad en las opiniones consultivas.....	376
2.4.4.	Instrumentos del sistema africano de derechos humanos.....	378
2.4.4.1.	La Carta Africana sobre los Derechos Humanos y de los Pueblos.....	378
2.4.4.2.	El Protocolo sobre los Derechos de las Mujeres en África (2003).....	380
2.4.4.3.	La Carta Africana sobre los Derechos y el Bienestar del Niño (1990).....	381
2.4.4.4.	Convención para la Asistencia de las Personas Internamente Desplazadas (2009).....	381
III.	Hacia un concepto de perspectiva o enfoque de vulnerabilidad.....	381
3.1.	Las ventajas de los contornos difusos de la definición.....	382
3.2.	Funciones de la perspectiva de vulnerabilidad.....	383
3.3.	Proyección biográfica de la perspectiva de vulnerabilidad: la prevención del daño y el fortalecimiento temprano de redes.....	384
IV.	Criterios para una aplicación proporcionada y prudente de la perspectiva de vulnerabilidad.....	386
4.1.	Aplicación de la perspectiva de vulnerabilidad en tres funciones.....	386
4.2.	Criterios de aplicación en la función rectificadora de la norma.....	387
4.3.	Diferencia entre la función rectificadora de la ley y la ley injusta o inconstitucional.....	388
V.	Vulnerabilidad y dignidad humana: una herramienta de revisión del derecho privativo decimonónico y su paradigma del fuerte.....	390

## CAPÍTULO XII

## ACCESO A LA JUSTICIA DE PERSONAS EN CONDICIÓN DE VULNERABILIDAD

María Zúñiga Basset

I.	Introducción.....	395
----	-------------------	-----

II.	Personas en condición de vulnerabilidad y su derecho de acceso a la justicia.....	396
2.1.	Personas vulnerables por su calidad de migrantes, de refugiados o por sufrir desplazamientos internos.....	398
2.2.	Personas vulnerables por estar privadas de su libertad.....	400
2.3.	Personas vulnerables por su edad: niños, niñas y adolescentes.....	403
2.4.	Personas vulnerables por hallarse en condiciones de pobreza.....	410
2.5.	Personas vulnerables por tener discapacidad.....	413
2.6.	Personas vulnerables por pertenecer a las comunidades indígenas o de pueblos originarios.....	420
2.7.	Personas vulnerables por su género cuando las mujeres sufren algún perjuicio en su acceso a la justicia.....	424
2.8.	Otras personas vulnerables en el acceso a la justicia.....	428
2.8.1.	Las personas de edad avanzada.....	428
2.8.2.	Las personas víctimas de delitos.....	428
2.8.3.	Las personas pertenecientes a comunidades minoritarias.....	429
III.	Categorías no alcanzadas por las 100 Reglas de Brasilia. Palabras conclusivas.....	429

## CAPÍTULO XIII

## PRINCIPIO DE EFICACIA, TEMPORANEIDAD Y EFICIENCIA EN MATERIA DE DERECHOS HUMANOS DE LOS NIÑOS

Agustina Díaz Cordero

I.	Introducción.....	431
II.	Principio de trato diferenciado o de especialidad.....	432
III.	La importancia del principio de progresividad. Criterio clave para entender la efectividad.....	433
IV.	El principio de eficacia y los tratados de derechos humanos.....	434
V.	El principio de efectividad en clave de progresividad.....	436
VI.	Derecho a un recurso efectivo.....	441
VII.	Efectividad de los recursos y tutela judicial efectiva.....	442
VIII.	Acciones positivas en la tutela de los niños y ancianos y las personas con discapacidad en la Corte Suprema de Justicia de la Nación. El pleno goce efectivo de sus derechos.....	445
IX.	La especial tutela de los niños con discapacidad.....	447
X.	El razonamiento de la Corte Suprema en el caso "Quisberth Castro".....	448
10.1.	Efectividad de las normas.....	448

10.2. Operatividad de carácter derivado de los derechos y su control de razonabilidad por parte del Poder Judicial.....	449
XI. Razonamiento de la Corte en el caso "Guarino" .....	452
XII. El principio de efectividad en los casos de guarda y adopción en los precedentes de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	453
XIII. Plazo razonable y debida diligencia.....	455
13.1. Relación del debido proceso con los derechos de los niños según la Corte IDH.....	456
13.2. La excepcional diligencia por parte de las autoridades en procesos que involucren niños en la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	459
13.3. La debida diligencia por parte de las autoridades y el plazo razonable en el Tribunal Europeo de Derechos Humanos.....	463
XIV. Conclusión .....	466

## CAPÍTULO XIV

## EFECTIVIZACIÓN DE LOS DERECHOS

Estéla B. Sacristán

I. Introducción. El <i>boom</i> de los derechos .....	469
1.1. Una evolución.....	470
1.2. Reconocimiento y respeto de los derechos.....	471
1.3. Efectividad de los derechos.....	472
II. Efectividad de la Constitución y los derechos constitucionales.....	473
2.1. Derechos ante el Estado.....	473
2.2. Derechos ante los demás particulares.....	473
2.3. Plan de exposición.....	475
III. Conceptos usuales.....	475
3.1. Efectivización o eficacia, eficiencia, ética.....	475
3.2. Libertades y derechos.....	476
3.3. Competencias y derechos.....	477
3.4. Implementación, cumplimiento, exigibilidad.....	478
3.5. Carácter directo o indirecto.....	481
IV. Supuestos difíciles.....	484
4.1. De la libertad, al derecho.....	484
4.2. Relación jurídica y posibilidades materiales.....	485
4.3. Relación jurídica no inferible ante políticas.....	485
4.4. Rango del derecho: constitucional o infraconstitucional.....	486
V. La participación del aparato estatal en la efectivización de los derechos.....	487
5.1. Aspectos de fondo al intentarse la efectivización de un derecho.....	488

5.2. Aspectos formales al intentarse la efectivización de un derecho.....	490
VI. Conclusiones.....	491

## CAPÍTULO XV

EL LIDERAZGO DE LAS PROVINCIAS EN EL  
RECONOCIMIENTO DE LA PERSONA, EL MATRIMONIO  
Y LA FAMILIA

María Gabriela Ábalos

I. Introducción .....	493
II. Las diversidades en el federalismo argentino.....	494
III. El constitucionalismo provincial y sus particularidades: margen de apreciación local.....	496
IV. Persona, matrimonio y familia en las distintas Constituciones provinciales vigentes.....	500
V. Aportes del margen de apreciación provincial.....	525

## CAPÍTULO XVI

LA RESOLUCIÓN POR PARTE DEL JUEZ NACIONAL DE  
POSIBLES CONFLICTOS INSALVABLES ENTRE NORMAS  
CONSTITUCIONALES Y CONVENCIONALES: SUPREMACÍA  
CONSTITUCIONAL Y PRIMACÍA NORMATIVA

Alfonso Santiago

I. Presentación .....	529
II. Supremacía constitucional y primacía normativa.....	533
2.1. Rigidez constitucional.....	534
2.2. Supremacía de la Constitución sobre los tratados internacionales.....	534
2.3. Las disposiciones introducidas por la reforma constitucional de 1994 en materia de tratados internacionales sobre derechos humanos.....	537
2.4. El establecimiento de la primacía normativa es una decisión constitucional reservada al poder constituyente.....	538
2.5. Los criterios establecidos en la Convención de Viena sobre el derecho de los tratados.....	541
2.6. Actuales limitaciones y debilidades institucionales de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	541



2.7. La perdurabilidad del Estado nacional.....	542
2.8. Conclusión.....	543
III. El fallo de la Corte Suprema argentina en el caso "Ministerio de Relaciones Exteriores y Culto".....	543
IV. Una breve recorrida por el derecho comparado.....	553
4.1. Países europeos.....	554
4.1.1. Italia.....	554
4.1.2. Alemania.....	554
4.1.3. Reino Unido.....	555
4.1.4. España.....	556
4.1.5. Rusia.....	556
4.2. Países americanos.....	557
4.2.1. Estados Unidos.....	557
4.2.2. Brasil.....	559
4.2.3. Uruguay.....	560
4.2.4. Chile.....	563
4.2.5. Perú.....	564
4.2.6. México.....	566
4.2.7. República Dominicana.....	567
4.2.8. Costa Rica.....	567
4.3. Comentarios.....	569
V. Conclusiones.....	569

## ANEXOS

Ursula Basset

I. Primer anexo. Derechos humanos relevantes según el tratado, pacto o convención que los reconoce. Tratados con y sin jerarquía constitucional en la Argentina.....	571
1.1. Derecho a la vida (DUDH, art. 1º, art. 3º; CADH, art. 4.1, PIDCP, art. 6.1, CPDPN, art. 10).....	571
1.2. Derecho al reconocimiento de su personalidad jurídica (DUDH, art. 6º; CADH, art. 3, CPDP, art. 12).....	573
1.3. Derecho a la identidad (CDN, art. 8º; CPDP, art. 3º, inc. h, CIPDHPM, artículos varios).....	575
1.4. Derecho a la salud física y mental (PIDESC, art. 12, Protocolo de San Salvador, art. 10, 1 —salud física, mental y social—, arts. 15, 3, c, art. 16; CDN, art. 6.2, 24, 27; CPDP, art. 25, CIPDHPM, art. 11, 12, 19).....	576
1.5. Derecho a la alimentación (Protocolo de San Salvador, art. 12; art. 15, 3.a.b; CDN, art. 24, c y e, arts. 26 y 27 (corresponsabilidad Estado-familia); art. 27.4 (obligación del Estado de asegurar la pensión alimenticia).).....	579

1.6. Derecho a la integridad personal (CADH, art. 5º, CPDP, art. 17, Convención de Belém do Pará, art. 3.b).....	581
1.7. Derecho a un nivel de vida adecuado (salud, bienestar, alimentación, vestido, vivienda, servicios sociales necesarios, DUDH, art. 25; PIDESC, art. 11.1; Protocolo de San Salvador, art. 10.1; CPDP, art. 28; CIPDHPM, art. 22).....	581
1.8. Derecho a la educación (DUDH, art. 26; PIDESC, art. 13, Protocolo de San Salvador, art. 13; CDN, art. 28; CPDP, art. 24; CIPDHPM, art. 20).....	583
1.9. Derecho de acceso a la cultura (art. 27.1, CDN, art. 31.2, PIDESC, art. 15, Protocolo de San Salvador, art. 14, CPDP, art. 30, Convención de Belém do Pará, arts. 5º y 6º, CIDHPM, art. 21).....	587
1.10. Deber de comportarse fraternalmente los unos con los otros (DUDH, art. 1º).....	589
1.11. Derecho a la vida privada y familiar (art. V y IX DADH, art. 17, PIDCP, art. 11 CADH, arts. 12 y 16, CIPDHPM).....	589
1.12. Deberes de cada individuo para con la familia, la sociedad y el Estado (DUDH, art. 29; CADH, art. 32; CDN, art. 5º —niños—).....	591
1.13. Protección de la familia como elemento natural y fundamental de la sociedad (DUDH, art. 16, CADH, art. 17.1, PIDCP, art. 16.1, PIDESC, art. 10.1, Protocolo de San Salvador, art. 15, CPDP, art. 23, Convención de Belém do Pará, art. 4º, CIPDHPM, entre otros).....	592
1.14. Protección de la familia como elemento natural y fundamental de la sociedad (DUDH, art. 16, CADH, art. 17.1, PIDCP, art. 16.1, PIDESC, art. 10.1, Protocolo de San Salvador, art. 15, CPDP, art. 23, Convención de Belém do Pará, art. 4º, CIPDHPM, entre otros).....	595
1.15. Deber de protección de los niños (DUDH, art. 25; PIDCP, art. 24.1; PIDESC, art. 10.3; CADH, arts. 17.4 y 19; Protocolo de San Salvador, art. 16; CDN, art. 3.2.).....	598
1.16. Protección de los derechos de los adultos mayores (Protocolo de San Salvador, art. 17, CIPDHPM, Toda la Convención).....	599
1.17. Protección de las personas con discapacidad (Protocolo de San Salvador, art. 18; CDN, art. 23, CPDP, Toda la Convención).....	600
1.18. Igualdad y no discriminación (art. 2, DUDH, arts. 2, 3 y 26, PIDCP, art. 2.2, PIDESC, art. 2.2, art. 3º, CADH, arts. 1.1 y 24, CDN, art. 2º; CPDP, arts. 3º, b, e, g, 5º, 6º, 7º; CEDAW, art. 1, Convención de Belém do Pará, art. 6º, CIDHPM, arts. 3º, 4º y 5º y otros).....	601
1.19. Acceso a la justicia (DUDH, art. 8º, CADH, arts. 8º, 25; CPDP, art. 13).....	605

1.20.	Deber de adoptar disposiciones de derecho interno (CADH, art. 2.1, Protocolo de San Salvador, art. 1º; art. 2º, CDN, art. 4º; CPDP, art. 4º; Convención de Belém do Pará, art. 7º; CIPDHMP, art. 7º).....	607
1.21.	Principio de efectividad (DUDH, art. 8º, PIDCP, art. 2.3, CADH, art. 26, principio de efectividad, Protocolo de San Salvador, art. 5º; principio de no regresividad, CPDP, art. 4º, 4, no regresividad, CIPDHMP, art. 3º y otros).....	610
1.22.	Derecho de propiedad (DUDH, art. 17; DADDH, art. 23; CADH, art. 21; CIPDHMP, art. 23).....	612
1.23.	Derecho a la dignidad de trato (CADH, art. 11.1, CDPD, art. 1º, art. 3.1, Protocolo de San Salvador art. 13.2, Convención de Belém do Pará, art. 4º, CIPDHMP, arts. 3º y 6º).....	613
1.24.	Principio de coparentalidad (PIDCP, art. 23.4, CADH, art. 17, inc. 4º; CDN, arts. 5º, 9; 18.1. Ver también recomendación general 29, párrs. 4º, 44 y recomendación general 21, CEDAW, arts. 5º y 16, inc. f).....	615
1.25.	Trabajo digno para alimentar a la familia (PIDESC, arts. 6º, 7º, a); art. 10.1; Protocolo de San Salvador, arts. 6º, 7.a).....	617
II.	Segundo anexo. Opiniones consultivas de la Corte Interamericana de Derechos Humanos vinculadas al derecho de familia y personas.....	618
2.1.	Opinión Consultiva 17/02 del 28/8/2002, "Condición jurídica y derechos humanos del niño".....	618
2.2.	Opinión consultiva 18/03 del 7/9/2003, "Condición jurídica y derechos de los migrantes indocumentados".....	619
2.3.	Opinión consultiva 21/14 del 19/8/2014, "Derechos y garantías de niñas y niños en el contexto de la migración y/o en necesidad de protección internacional".....	619
2.4.	Opinión Consultiva 24/17 del 24/11/2017, "Identidad de género, e igualdad y no discriminación a parejas del mismo sexo. Obligaciones estatales en relación con el cambio de nombre, la identidad de género, y los derechos derivados de un vínculo entre parejas del mismo sexo (interpretación y alcance de los artículos 1.1, 3, 7, 11.2, 13, 17, 18 y 24, en relación con el artículo 1 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos)".....	621
2.5.	Opinión Consultiva 8/87 del 30/1/1987, serie A, nro. 8, "El hábeas corpus bajo suspensión de garantías (arts. 27.2, 25.1 y 7.6 Convención Americana sobre Derechos Humanos)".....	623
III.	Tercer anexo. Diez casos relevantes de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en materia de derechos de personas vulnerables.....	624
3.1.	Caso de los "Niños de la Calle (Villagrán Morales y otros) c. Guatemala (Fondo)", sentencia del 19/11/1999.....	624
3.1.1.	Derecho a alimentar un proyecto de vida de cada niño y deber del Estado de garantizar ese derecho.....	625

3.1.2.	Garantía de supervivencia y desarrollo del niño por parte del Estado.....	625
3.2.	Caso de las "Niñas Yean y Bosico c. República Dominicana", sentencia del 8/9/2005.....	625
3.2.1.	Niñez migrante y derechos humanos en el sistema interamericano.....	626
3.3.	Caso "Ximenes Lopes c. Brasil", sentencia del 4/7/2006.....	626
3.3.1.	Casos de especial vulnerabilidad: deber de garantía agravado del Estado.....	626
3.4.	Caso "Gelman c. Uruguay (Fondo y Reparaciones)", sentencia del 24/2/2011.....	627
3.4.1.	Aspectos relacionales de la autonomía progresiva (la autonomía se adquiere en familia).....	627
3.4.2.	Romper los vínculos familiares de un niño es afectar su derecho al reconocimiento de la personalidad jurídica.....	628
3.4.3.	Obligación de los padres y del Estado de garantizar el máximo desarrollo de los niños. Relaciones familiares como condición esencial de desarrollo del niño.....	628
3.4.4.	Derecho a la identidad.....	628
3.5.	Caso "Contreras y otros c. El Salvador (Fondo, Reparaciones y Costas)", sentencia del 31/8/2011.....	629
3.5.1.	Séparar a los niños de los padres pone en riesgo su desarrollo integral.....	629
3.5.2.	El derecho a la identidad solo se restaura cuando cesa la violación y se re vincula con la familia.....	629
3.5.3.	Derecho a la identidad: Garantías.....	630
3.5.4.	El derecho a la identidad es importante no solo durante la infancia, sino durante toda la vida.....	631
3.6.	Caso "Fornetón e hija c. Argentina (Fondo, Reparaciones y Costas)", sentencia del 27/4/2012.....	631
3.6.1.	El cuidado del hijo debe decidirse sin estereotipos de género (en el caso, respecto del padre), sobre la evaluación de los comportamientos concretos.....	632
3.6.2.	Factor tiempo e incidencia en la creación de vínculos de la familia: incidencia nociva de la dilación del proceso. Identidad dinámica.....	632
3.6.3.	Derecho a la identidad. Contenido.....	633
3.7.	Caso "Atala Rizzo y Niñas c. Chile (Fondo, Reparaciones y Costas)", sentencia del 24/2/2012.....	633
3.7.1.	El cuidado personal de los niños no puede decidirse sobre la base de prejuicios de ningún tipo, sino sobre la base del interés del niño.....	634

	3.7.2. Autonomía progresiva.....	634
	3.7.3. Derecho a la escucha de niñas y niños .....	635
3.8.	Caso "Furlán y familiares c. Argentina (Excepciones Preliminares; Fondo, Reparaciones y Costas)", sentencia del 31/8/2012 .....	636
	3.8.1. Medidas especiales reforzadas en casos de especial vulnerabilidad.....	637
	3.8.2. La autonomía y la participación del niño en el proceso debe ser según sus condiciones específicas .....	638
3.9.	Caso "Poblete Vilches y otros c. Chile (Fondo, Reparaciones y Costas)", sentencia del 8/3/2018.....	638
	3.9.1. Corpus iuris sobre el adulto mayor.....	639
	3.9.2. Vulnerabilidad especial de las personas mayores en materia de derecho a la salud.....	640
	3.9.3. Derechos de las personas mayores según la Corte Interamericana de Derechos Humanos. Garantía del Estado.....	640
3.10.	Caso "Ramírez Escobar y otros c. Guatemala (Fondo, Reparaciones y Costas)", sentencia del 9/3/2018.....	641
	3.10.1. No discriminación en razón de la situación socioeconómica a la hora de determinar el cuidado de los niños.....	641
	3.10.2. Discriminación e interseccionalidad para determinar la idoneidad de los progenitores para el cuidado.....	642
	3.10.3. Trata para la adopción .....	642
	3.10.4. Adopción ilegal .....	644
	3.10.5. Compra y venta de niños .....	644
IV.	Cuarto anexo. Observaciones generales temáticas del Comité de Derechos del Niño .....	645
V.	Quinto anexo. Recomendaciones generales del Comité sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad .....	647



**URSULA BASSET**  
**ALFONSO SANTIAGO**  
Directores

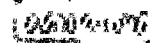
# **TRATADO DE DERECHO CONSTITUCIONAL Y CONVENCIONAL DE DERECHO DE FAMILIA Y DE LAS PERSONAS**

**MARÍA ZÚÑIGA BASSET**  
Coordinadora

**TOMO II**

<b>CORTE SUPREMA BIBLIOTECA</b>	
<b>SIG. TOPOGRAFICA</b>	<b>INVENTARIO</b>
<b>C 8139</b>	<b>156567</b>

THOMSON REUTERS  
**LA LEY**



# ÍNDICE GENERAL

## TOMO II

### SECCIÓN I

#### DERECHOS HUMANOS RELATIVOS A LA VIDA

##### CAPÍTULO XVII

#### EL DERECHO A LA VIDA DEL NIÑO NO NACIDO EN LA CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO

*Ursula C. Bässler*

I.	El preámbulo de la Convención sobre los Derechos del Niño; el telón de fondo de la Declaración de 1959.....	3
II.	El art. 1° frente a la declaración interpretativa formulada por la Argentina.....	8
	2.1. Respecto del comienzo del concepto de "niño" (art. 1°, CDN).....	8
	2.2. Otras reservas con relación al art. 1°, CDN.....	8
III.	La operatividad del art. 1° de la Convención sobre los Derechos del Niño y el preámbulo frente a la ley 27.610 de Interrupción Voluntaria y Legal del embarazo en la Argentina.....	14
IV.	Conclusiones.....	16

##### CAPÍTULO XVIII

#### EL DERECHO A LA VIDA PRENATAL EN EL PACTO DE SAN JOSÉ DE COSTA RICA. INTERPRETACIONES

##### Y MANIPULACIONES

*Néstor P. Sagués*

I.	Introducción.....	19
----	-------------------	----

II.	Comisión Interamericana de Derechos Humanos. Caso "Baby Boy" (aborto provocado, 1981).....	20
III.	Corte Interamericana de Derechos Humanos. Caso "Artavia Murillo c. Costa Rica" (fecundación <i>in vitro</i> , 2012).....	21
IV.	Corte Interamericana de Derechos Humanos. Caso "B." (aborto terapéutico o parto inducido, 2013).....	23
V.	Reexamen. El sentido de la frase "momento de la concepción" .....	26
VI.	El titular del derecho a la vida.....	27
VII.	El recurso al derecho y al intérprete externo.....	28
VIII.	La protección, "en general", del <i>nasciturus</i> .....	30
IX.	El parto anticipado.....	33
X.	Conclusiones.....	33

## CAPÍTULO XIX

## TERAPIAS Y DIAGNÓSTICOS GENÉTICOS APLICADOS

A LA PERSONA NACIENTE: PERSPECTIVAS  
CONSTITUCIONALES Y CONVENCIONALES*Jorge N. Lafferrière*

I.	Introducción.....	35
II.	Las biotecnologías aplicadas al diagnóstico y la ingeniería genética en seres humanos.....	37
	2.1. Los diagnósticos genéticos.....	37
	2.1.1. El diagnóstico prenatal.....	37
	2.1.2. El diagnóstico genético preimplantatorio.....	39
	2.2. La ingeniería genética en seres humanos.....	40
	2.2.1. La edición genética humana.....	40
	2.2.2. La manipulación genética por técnicas de procreación artificial.....	40
III.	Principios y reglas en la Constitución Nacional y los tratados internacionales de derechos humanos.....	41
	3.1. Dignidad humana.....	41
	3.1.1. La noción de dignidad.....	41
	3.1.2. La dignidad en los instrumentos internacionales de derechos humanos.....	42
	3.1.3. La dignidad y las intervenciones genómicas.....	45
	3.2. Derecho a la vida.....	49
	3.2.1. El derecho a la vida en la Constitución Nacional y los tratados internacionales de derechos humanos.....	49
	3.2.2. El derecho a la vida y las intervenciones y los diagnósticos genéticos.....	50
	3.3. Principio de igualdad y no discriminación.....	54
	3.3.1. La igualdad y el principio de no discriminación en la Constitución Nacional y los tratados internacionales de derechos humanos.....	54

	3.3.2. El problema de la discriminación genética.....	55
	3.3.3. El principio de no discriminación y la exclusión de cualquier forma de eugenesia.....	56
	3.4. Derecho a la salud.....	59
	3.4.1. El derecho a la salud en la Constitución Nacional y los tratados internacionales de derechos humanos.....	59
	3.4.2. El derecho a la salud de la persona por nacer.....	61
	3.5. El interés superior del niño.....	63
	3.5.1. El interés superior del niño en la Convención sobre los Derechos del Niño.....	63
	3.5.2. Proyecciones del interés superior del niño en relación con las intervenciones en genómica.....	64
IV.	Conclusiones.....	65

## CAPÍTULO XX

EL DEBATE EN TORNO AL DERECHO A LA "MUERTE DIGNA"  
EN EL DERECHO PERUANO: ENTRE LA DEFENSORÍA  
DEL PUEBLO Y LA TUTELA DE LA VIDA*Rafael Santa María D'Ángelo*

I.	A modo de introducción.....	67
II.	Una acción de amparo ejercida por la Defensoría del Pueblo.....	68
III.	Sobre el denominado derecho a la "muerte digna": ¿un derecho fundamental?.....	69
	3.1. Para comprender los presupuestos del derecho a la muerte digna.....	69
	3.2. El derecho a la muerte digna: ¿es un derecho fundamental?.....	79
	3.3. Una mirada a la dignidad: ¿qué es dignidad humana?.....	81
IV.	Bases para una comprensión jurídica del derecho a la vida en el ordenamiento jurídico peruano.....	84
	4.1. Aspectos históricos y aportes doctrinarios importantes en el derecho peruano.....	84
	4.2. El carácter personalista del derecho peruano.....	89
	4.3. Lo que dice el Tribunal Constitucional peruano sobre el derecho a la vida.....	92
V.	Para concluir.....	93

## CAPÍTULO XXI

DE NUEVO SOBRE LA PERSONALIDAD PRETERITA  
(NO ES LO MISMO ESTAR MUERTO QUE NO HABER VIVIDO)*Luis F. P. Leiva Fernández*

I.	Introducción a este ensayo.....	95
----	---------------------------------	----

II.2	Los derechos personalísimos.....	95
2.1	Definición de los derechos personalísimos.....	95
2.2	Caracteres. La nota de servitudio.....	96
2.3	Enumeración.....	96
III.	El objeto de este ensayo.....	97
IV.	La personalidad y la persona.....	98
V.	El respeto a la personalidad pretérita.....	99
5.1.	La protección del cadáver.....	100
5.2.	Trasplante de órganos.....	102
5.3.	Fecundación <i>post mortem</i> .....	103
5.4.	Disposiciones sobre la tutela.....	104
5.5.	Reconocimiento de hijos.....	105
5.6.	Cargos testamentarios.....	105
5.7.	Designación de albacea.....	106
5.8.	Derechos intelectuales en su aspecto moral.....	107
5.9.	Rectificación de datos personales.....	108
5.10.	Consulta de historia clínica.....	108
5.11.	Sucesión en la titularidad de sitios de Internet.....	109
VI.	El enfoque clásico; no hay derecho sin sujeto.....	109
VII.	Razonamiento analógico. Las normas derogadas. Los contratos extintos.....	111
VIII.	La Ley Orgánica española 1/1982.....	112
8.1.	La expresión de motivos de la Ley Orgánica 1/1982.....	112
8.2.	El texto de la Ley Orgánica 1/1982 en lo pertinente para este ensayo.....	113
8.3.	La personalidad pretérita no se aplica a todos los derechos personalísimos.....	118
8.4.	Una síntesis de las disposiciones pertinentes.....	118
IX.	Algunas aplicaciones jurisprudenciales de la Ley Orgánica 1/1982.....	119
X.	El Código Civil portugués.....	120
XI.	Apuntes sobre la personalidad pretérita en la Argentina.....	121
11.1.	La protección al honor. Un caso jurisprudencial.....	121
11.2.	La protección a la imagen. El Código Civil y Comercial de la Nación.....	123
11.3.	La protección a la intimidad en el Código Civil y Comercial de la Nación.....	126
XII.	La personalidad pretérita y la legitimación para tutelarla en la Ley Orgánica 1/1982 y en el derecho argentino.....	128
XIII.	Duración de la tutela a la personalidad pretérita en la Ley Orgánica 1/1982 y en el derecho argentino.....	129
XIV.	Acciones posibles en la Ley Orgánica 1/1982 y en el derecho argentino.....	129
XV.	Una conclusión para considerar.....	131
XVI.	<i>L'esprit des escaliers</i> (una segunda oportunidad).....	132

## CAPÍTULO XXII

## FUNDAMENTACIÓN CONSTITUCIONAL DEL DERECHO DE SUCESIONES

Francisco A. M. Ferrer

I.	Doctrinas negativas.....	135
II.	El marxismo.....	136
III.	Doctrinas positivas.....	140
3.1.	Justificación familiar.....	140
3.2.	Justificación jurídica.....	141
3.3.	Justificación psicológica.....	143
3.4.	Justificación económica.....	143
IV.	El derecho de sucesiones y el bien común.....	145
V.	Fundamento filosófico del derecho de sucesiones.....	145
VI.	La concepción del derecho natural y su influencia en la doctrina constitucional sobre la propiedad y las sucesiones.....	149

## SECCIÓN II

## DERECHO A LA INTEGRIDAD FÍSICA Y MORAL

## CAPÍTULO XXIII

## DERECHO A LA INTEGRIDAD PERSONAL. VIOLENCIA DOMÉSTICA CONTRA LA MUJER EN EL ÁMBITO INTERNACIONAL Y REGIONAL

Ursula C. Basset

I.	La violencia como una patología del reconocimiento del otro.....	155
II.	Comprender la violencia como una lucha de subjetivación jurídica.....	156
III.	Violencia familiar o doméstica, violencia contra la mujer o de género.....	158
IV.	Las fuentes: instrumentos internacionales que se refieren a la violencia familiar y contra la mujer.....	161
4.1.	Documentos inespecíficos.....	162
4.1.1.	Convención Americana sobre Derechos Humanos (CADH); OEA, 1969.....	163
4.1.2.	Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer (CEDAW), ONU, 1979.....	164
4.1.3.	Convención sobre los Derechos del Niño (CDN), ONU, 1989.....	165

4.1.4.	Convención sobre la Protección de los Derechos de los Trabajadores Migrantes y sus Familias (ONU, 1990).....	169
4.1.5.	Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad (CDPD), ONU, 2006.....	170
4.2.	Documentos específicos contra la violencia a nivel regional e internacional.....	171
4.2.1.	Declaración sobre la Eliminación de la Violencia contra la Mujer (ONU, 1993).....	171
4.2.2.	Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer (OEA, 1994) ....	172
4.2.3.	Convenio para prevenir y combatir la violencia contra la mujer y la violencia familiar (Consejo de Europa, 2011) .....	174
V.	La violencia contra los niños en el ámbito internacional.....	176
5.1.	Observación general 13 (2014) "Derecho del niño a no ser objeto de ninguna forma de violencia".....	176
5.2.	Estudio de las Naciones Unidas sobre violencia contra los Niños (ONU, 2003-2013).....	180
5.3.	Representante especial sobre la violencia contra los niños (ONU, 2016) .....	182
5.4.	Observación General 8 (2006). "El derecho del niño a la protección contra los castigos corporales y otras formas de castigo crueles o degradantes" (art. 19, párr. 2° del art. 28 y art. 37, entre otros) .....	182
5.5.	Relatoría especial sobre la venta y la explotación sexual de niños (ONU).....	184
5.6.	Los desafíos pendientes del derecho internacional en relación con la violencia de niños.....	185
VI.	La violencia contra las mujeres en el ámbito internacional.....	187
6.1.	Distintos enfoques de la violencia contra la mujer en los debates internacionales.....	189
6.2.	La perspectiva multiforme y multicausal de la violencia.....	190
6.3.	Programas que funcionan basados en la evidencia.....	191
6.4.	Reparaciones a las víctimas.....	191
6.5.	Violencia contra embarazadas.....	192
6.6.	Violencia y mujeres con discapacidad: abortos y esterilizaciones forzadas, aborto selectivo.....	193
6.7.	Violencia contra la mujer y tecnologías de la información y de la comunicación.....	193
6.8.	Violencia y comunidades indígenas.....	196
6.9.	Esencialismo y relativismo cultural en la violencia.....	196
VII.	La jurisprudencia y los casos contenciosos.....	197
7.1.	Violencia como un atentado a la dignidad humana.....	197
7.2.	Violencia como atentado a la integridad personal de la mujer.....	198

7.3.	Violencia y atentado a la vida privada.....	198
7.4.	Violencia y vivencia de la corporeidad de la mujer.....	199
7.5.	Embarazo, maternidad y violencia.....	199
7.6.	Maternidad, técnicas de reproducción asistida e impacto desproporcionado en la mujer.....	200
7.7.	Aborto inducido y esterilizaciones forzadas como violencia contra la mujer.....	201
7.8.	Violencia obstétrica.....	207
7.9.	Violencia e interseccionalidad.....	210
7.10.	Violencia contra la mujer como tortura.....	210
7.11.	Especificidad de la violencia contra la mujer.....	212
7.12.	Violencia contra la mujer y elementos estructurales.....	212
7.13.	Deber de prevención del Estado (primaria y secundaria).....	215
7.14.	Noción de riesgo y el deber de prevención primaria con debida diligencia.....	216
7.15.	Deber de debida diligencia.....	217
7.16.	Determinar la responsabilidad del Estado: Los tests de "Osman c. Reino Unido" al caso "Kurt c. Austria" en el marco del Tribunal Europeo de Derechos Humanos.....	218
7.17.	Deber de diligencia como deber de adoptar medidas integrales.....	220
7.18.	Deber de diligencia como deber de investigar agravado cuando se trata de una mujer que sufre violencia.....	221
7.19.	Descalificación del testigo por prejuicios en caso de estereotipos.....	221
7.20.	Violencia institucional.....	222

## SECCIÓN III

## DERECHOS MORALES Y ESPIRITUALES

## CAPÍTULO XXIV

## LIBERTAD DE PENSAMIENTO, CONCIENCIA Y RELIGIÓN

*Juan G. Navarro Florja*

I.	La libertad religiosa y de conciencia en los tratados internacionales de derechos humanos.....	227
II.	La libertad religiosa y de conciencia en las Constituciones y la legislación latinoamericanas.....	231
III.	Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	239
IV.	Recapitulando: concepto y contenido de la libertad religiosa y de conciencia.....	241
V.	La libertad religiosa y la familia.....	247



## CAPÍTULO XXV

## INTIMIDAD Y PRIVACIDAD EN LAS RELACIONES

## DE FAMILIA

Lucas Bellotti

I.	Introducción .....	251
II.	Marco jurídico: la protección convencional, constitucional y legal ..	253
III.	La trayectoria tuitiva de la Corte Interamericana .....	256
	3.1. La privacidad de la familia como protección de su ámbito espacial .....	257
	3.2. La privacidad de la familia como protección de su ámbito relacional y su proyecto vital .....	261
	3.2.1. La apropiación de niños y las adopciones irregulares como injerencias abusivas en su vida y en la de sus familiares .....	261
	3.2.2. El cambio de atribución del cuidado personal con base en la orientación sexual del progenitor como injerencia abusiva .....	266
	3.2.3. La cuestión de la autonomía reproductiva .....	269
	3.2.4. La niñez migrante y las expulsiones de los progenitores como injerencias abusivas .....	271
	3.2.5. El caso particular de las personas privadas de su libertad .....	273
IV.	La cuestión en la jurisdicción interna .....	274
	4.1. La privacidad como sinónimo de reserva .....	274
	4.2. Las comunicaciones intrafamiliares y la pretensión de revelación por parte de otros integrantes de la familia .....	278
	4.3. Las informaciones vinculadas a procesos de familia .....	279
V.	Conclusiones .....	281

## CAPÍTULO XXVI

## EL DERECHO A LA IDENTIDAD EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

Ursula C. Basset

I.	La identidad y el silencio del derecho internacional de los tratados ..	283
II.	La jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos sobre la identidad .....	284
III.	La identidad como un derecho y una realidad .....	285
IV.	La naturaleza jurídica de la identidad y su interacción con otros derechos .....	285

V.	La identidad como un derecho en clave de relación: la identidad familiar .....	289
VI.	Identidad individual que busca reconocimiento social: biologismo vs. autodeterminación y autopercepción .....	293
VII.	Identidad social y raíces culturales .....	297
VIII.	La identidad como un fenómeno que se inscribe en el tiempo: identidad y proyecto de vida (daño existencial) y proyecto de vida .....	299
IX.	Identidad, tiempo, memoria y vulnerabilidad. Identidad y pasado ..	300
X.	Identidad, reconocimiento, justicia y perdón: en las relaciones de familia, en las relaciones sociales, en la memoria colectiva .....	302

## SECCIÓN IV.

## DERECHOS DE LA INFANCIA

## CAPÍTULO XXVII

## LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO DE LA INFANCIA EN EL DERECHO INTERNACIONAL

Ursula C. Basset

I.	La infancia como una disciplina científico jurídica con principios propios .....	305
	1.1. Condiciones para la autonomía de la disciplina del derecho de la infancia .....	305
	1.2. La conveniencia de la autonomía de la disciplina de los derechos de la infancia .....	308
	1.3. Hacia una definición del derecho de la infancia .....	310
	1.4. El <i>corpus iuris</i> de la infancia .....	311
	1.5. Los principios del derecho de la infancia .....	311
II.	Qué es y qué no es un principio en derecho de la infancia .....	312
	2.1. Qué es un principio jurídico y qué funciones cumple .....	312
	2.2. Los <i>general principles</i> no son principios .....	313
	2.3. El interés superior del niño .....	315
III.	Un prolegómeno más: la interdependencia e interrelación de los principios en el derecho de la infancia o de la niñez .....	316
IV.	Los principios del derecho de la infancia .....	318
	4.1. El principio de la igual dignidad .....	318
	4.1.1. Subprincipios .....	318
	4.1.1.1. Subprincipio de protección integral .....	318
	4.1.1.2. Subprincipio de no discriminación .....	320
	4.1.1.3. Subprincipio de respeto a la dignidad personal .....	321

4.2.	Derechos relacionados .....	322
4.2.1.	La igual dignidad, la personalidad jurídica y el derecho al nombre y a la nacionalidad .....	322
4.2.2.	Por el derecho a la igual dignidad, todo niño tiene derecho a una vida digna en materia de derechos económicos, sociales y culturales .....	322
4.2.3.	La igual dignidad se relaciona con el igual derecho al acceso a la justicia .....	323
4.2.4.	El principio de igual dignidad y la esfera de privacidad en la infancia .....	323
4.2.5.	El principio de igual dignidad y el deber de orientación de los padres .....	323
4.3.	Interrelación con el principio de libertad .....	324
4.3.1.	El principio de igual dignidad y la prohibición de objetivación del niño .....	324
4.4.	En síntesis .....	326
V.	El principio de libertad o de fortalecimiento de la autonomía en la infancia .....	326
5.1.	Subprincipios .....	326
5.1.1.	Subprincipio de libre desarrollo de la personalidad ...	326
5.1.2.	Subprincipio de progresividad .....	327
5.1.3.	Subprincipio de participación .....	328
5.2.	Derechos relacionados .....	328
5.2.1.	La libertad y la igual dignidad en el derecho de opinión .....	328
5.2.2.	Derecho al ocio y al juego (derecho del niño a ser niño) .....	329
5.3.	En síntesis .....	329
VI.	El principio de sociabilidad en la infancia .....	330
6.1.	Subprincipios .....	330
6.1.1.	Subprincipio-familia .....	330
6.1.2.	Subprincipio de coparentalidad .....	334
6.1.3.	Subprincipio de sociabilidad y la familia ampliada ...	337
6.1.4.	Subprincipio de sociabilidad y el principio de no separación entre hermanos .....	337
6.1.5.	Subprincipio de sociabilidad y la garantía subsidiaria del Estado y de la sociedad .....	337
6.2.	Derechos derivados .....	338
6.2.1.	El derecho a la asistencia social .....	338
6.2.2.	El derecho a la educación .....	338
6.2.3.	El derecho a la cultura y a la lengua .....	339
6.2.4.	El principio de sociabilidad y los deberes del niño ...	339
6.3.	En síntesis .....	340
VII.	El principio de prioridad de la infancia .....	340

CAPÍTULO XXVIII

EL COMITÉ DE LOS DERECHOS DEL NIÑO Y SU FUNCIÓN INTERPRETATIVA DE LA CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO

Isaac Ravetllat Ballesté

I.	Introducción .....	345
II.	El Comité de los Derechos del Niño .....	348
III.	Esas llamadas otras funciones del Comité de los Derechos del Niño ...	354
3.1.	Los debates generales ( <i>days of general discussions</i> ) .....	354
3.2.	Peticiones de estudios monográficos .....	360
IV.	Observaciones generales del Comité de los Derechos del Niño .....	360

CAPÍTULO XXIX

LA AUTONOMÍA PROGRESIVA DE LA PERSONA MENOR DE EDAD EN EL DERECHO ARGENTINO

Mercedes Ales Urta

I.	Introducción .....	367
II.	Derecho internacional y constitucional .....	369
2.1.	Los primeros instrumentos y declaraciones .....	370
2.2.	La Convención de los Derechos del Niño de 1989 .....	373
2.3.	Antecedentes: Código Vélez y ley 26.061 de protección integral de derechos .....	375
III.	La valoración de la autonomía a partir de la noción de "competencias" .....	379
3.1.	El estándar "Gillick" y las pautas "Fraser" .....	381
IV.	Principios rectores en el Código Civil y Comercial de la Nación .....	384
4.1.	Interés superior del niño .....	385
4.2.	Autonomía progresiva: la noción de competencias .....	386
4.3.	Derecho a ser oído .....	389
4.3.1.	Aspectos procesales involucrados .....	391
V.	De la patria potestad a la responsabilidad parental .....	394
5.1.	La autonomía progresiva según grupos etarios .....	398
5.2.	Aspectos patrimoniales .....	400
5.3.	Trabajo, educación y derecho de alimentos .....	401
5.4.	El caso especial de los progenitores adolescentes .....	403
VI.	La autonomía progresiva del menor y el ejercicio de derechos personalísimos .....	404
6.1.	El derecho a la salud y a la disposición del propio cuerpo .....	406

6.2.	El caso especial del ejercicio del derecho a la identidad en menores concebidos por técnicas heterólogas de reproducción humana asistida.....	410
6.3.	Conflictos entre derechos de progenitores y menores.....	413
6.3.1.	Libertad religiosa.....	414
6.3.2.	Intervención en el proceso de adopción y contacto con la familia biológica.....	417
6.3.3.	Comunicación con la familia extensa y el progenitor afín.....	421
VII.	Conclusiones.....	423

## CAPÍTULO XXX

## SALUD MENTAL, INFANCIA Y PRINCIPIOS

## CONSTITUCIONALES

XIX / 0 / 0 / 19 /

Julio A. Martínez Alcorta

I.	Introducción.....	425
II.	El disfrute de la capacidad progresiva con apoyos.....	426
III.	Los apoyos para la vida extramuros.....	431
IV.	El derecho a la intimidad de los NNA con discapacidades mentales....	434
V.	El acceso a la justicia.....	437
VI.	Conclusiones.....	443

## CAPÍTULO XXXI

## EL VÍNCULO ENTRE EL DERECHO PENAL Y LAS RELACIONES

## DE FAMILIA AL CRISOL DE LOS DERECHOS HUMANOS;

## NIÑOS Y MADRES EN CENTROS DE DETENCIÓN

Florencia Serdán

I.	Introducción.....	447
II.	Niños en centros de detención.....	448
2.1.	Normas que regulan esta situación.....	449
2.1.1.	El interés superior del niño.....	450
2.1.2.	Legislación penal y su impacto en los derechos de los niños dentro de la órbita del sistema penitenciario argentino.....	451
2.2.	Vida de los niños en el contexto del encierro carcelario.....	457
2.3.	Incompatibilidad de esta realidad con la suspensión de la responsabilidad parental prevista en el Código Civil y Comercial de la Nación.....	460

2.4.	Otros modelos existentes y alternativas a la prisionización de los niños.....	462
2.5.	Aljamentos adecuados para mujeres con niños y normativa específica para su regulación.....	463
2.6.	Breves conclusiones del apartado.....	467
III.	"Derecho de las madres y padres en situación de cárcel de mantener contacto con sus hijos".....	469
3.1.	Consecuencias del encarcelamiento de los progenitores en los niños.....	473
3.2.	Normativa que hace a las relaciones de familia de las personas en contexto de encierro penitenciario: responsabilidad parental.....	474
3.3.	Breves conclusiones con base en lo desarrollado.....	480

## CAPÍTULO XXXII

## NIÑEZ MIGRANTE Y APATRIDIA

Alexis Mondaca Miranda

I.	Introducción y presentación del problema.....	483
II.	Derecho a la nacionalidad en los tratados y convenciones.....	488
2.1.	Instrumentos generales de tutela internacional aplicables a los apátridas.....	489
2.1.1.	Declaración Universal de los Derechos Humanos.....	489
2.1.2.	Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre.....	490
2.1.3.	Convención Americana de Derechos Humanos.....	492
2.1.4.	Convención sobre los Derechos del Niño.....	492
2.2.	Instrumentos de protección específica a favor de los apátridas.....	494
2.2.1.	Convención sobre el Estatuto de los Refugiados.....	494
2.2.2.	Convención sobre el Estatuto de los Apátridas.....	495
2.2.3.	Convención para Reducir los Casos de Apatridia.....	495
III.	<i>Ius soli</i> e <i>ius sanguinis</i> y sus efectos en la apatridia.....	497
IV.	Niñez vulnerada: causas de la apatridia en el sistema interamericano.....	500
4.1.	Registros civiles deficientes.....	500
4.2.	Poblaciones de zonas fronterizas.....	501
4.3.	Afrodescendientes y pueblos indígenas.....	501
4.4.	Hijos y/o hijas de extranjeros que no han regularizado su situación en materia de residencia.....	502
V.	Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	504
5.1.	Caso de las niñas "Yeán y Bosicó" República Dominicana.....	505

5.2.	Caso de "Personas dominicanas y haitianas expulsadas c. República Dominicana" .....	507
5.3.	Caso "Gelman c. Uruguay" .....	509
VI.	Lucha en contra de la apatridia: <i>I belong</i> .....	511
VII.	Conclusiones .....	515

### CAPÍTULO XXXIII

#### EL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO Y LA PROGRESIVA ADQUISICIÓN DE DERECHOS HUMANOS EMERGENTES EN TORNO A LAS TECNOLOGÍAS DE LA INFORMACIÓN Y LA COMUNICACIÓN

C. Christian Sueiro

I.	Introducción .....	519
II.	La era digital .....	522
III.	Derechos humanos emergentes en la era digital .....	528
IV.	Niños, niñas y adolescentes en la era digital .....	532
V.	Las generaciones en relación con la evolución de las tecnologías de la información y la comunicación .....	532
5.1.	La generación de los migrantes digitales .....	532
5.1.1.	Generación silenciosa o tradicionalista (1920-1945) .....	532
5.1.2.	Generación de los <i>baby boomers</i> (1946-1960) .....	533
5.2.	La generación de los nativos digitales .....	534
5.2.1.	Generación X. Los primeros nativos digitales (1961-1981) .....	534
5.2.2.	Generación Y o <i>millennials</i> (1981-1994) .....	535
5.2.3.	Generación Z1 o <i>centennials</i> (1995-2003) .....	536
5.2.4.	Generación Z2. La generación de la tercera revolución industrial o generación de la revolución 3.0 (2004-2010) .....	537
5.2.5.	Generación alfa. La generación de la revolución 4.0 (2010-al presente) .....	537
VI.	Las etapas de desarrollo humano y su exposición a las tecnologías de la información y la comunicación .....	538
6.1.	Primera infancia y etapa inicial de educación .....	538
6.2.	Etapa primaria o niñez .....	539
6.3.	La adolescencia, la educación secundaria y el acceso a las redes sociales .....	541
VII.	El tipo penal de pornografía infantil (art. 128 del Código Penal) .....	543
7.1.	Art. 128, ley 26.388 .....	545
7.2.	El tipo penal de producción, financiación, ofrecimiento, comercialización, publicación, facilitación y distribución de pornografía infantil (art. 128, párr. 1º, del Código Penal, ley 26.388) .....	546

7.3.	La tenencia de imágenes relacionadas con pornografía infantil con fines inequívocos de distribución o comercialización (art. 128, párr. 2º del Código Penal, ley 26.388) .....	546
7.4.	El tipo penal de suministro de material pornográfico a menores de 14 años a través de medios informáticos (art. 128, párr. 3º del Código Penal, ley 26.388) .....	547
7.5.	Art. 128, ley 27.436 .....	548
VIII.	El ciberacoso sexual a menores o <i>grooming</i> (art. 131 del Código Penal) .....	550
IX.	Delitos informáticos impropios .....	553
9.1.	Instigación al suicidio, autolesiones y accesos ilegítimos a la privacidad .....	553
9.2.	La instigación a autolesiones. El caso del juego de la ballena azul (2013-2016) .....	554
9.3.	Acceso ilegítimo a la privacidad. El caso de la muñeca Cayla (2016-2017) .....	555
9.4.	Instigación al suicidio. El caso de Momo (2018-2019) .....	557
X.	Los dispositivos de interfaz cerebro-computadora .....	558
XI.	Conclusión .....	560
XII.	Bibliografía .....	561

### SECCIÓN V

#### DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD

### CAPÍTULO XXXIV

#### AUTONOMÍA Y RELACIONALIDAD: HACIA UNA LECTURA INTEGRAL DE LA CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD

Jorge N. Lafferrière

I.	Introducción .....	567
II.	La autonomía en la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad .....	568
2.1.	El principio de autonomía en la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad .....	568
2.2.	La autonomía y la capacidad jurídica .....	569
III.	La Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad y la dimensión relacional de la persona .....	571
3.1.	La persona y su relacionalidad en la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad .....	571

3.2.	La relacionalidad y los apoyos en la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad.....	574
3.3.	La relacionalidad y las salvaguardias previstas en el art. 12 de la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad.....	579
IV.	Las facetas de la capacidad jurídica: distinguir sin confundir.....	581
V.	Distintas visiones sobre la autonomía relacional.....	585
VI.	¿Una autonomía absoluta?.....	589
VII.	La vulnerabilidad de las personas con discapacidad intelectual y su protección en el ordenamiento jurídico.....	593
VIII.	Bibliografía.....	594

## SECCIÓN VI

## DERECHOS DE LAS PERSONAS ADULTAS MAYORES

## CAPÍTULO XXXV

LOS DERECHOS HUMANOS DE LAS PERSONAS MAYORES  
EN EL MARCO DE LA ORGANIZACIÓN  
DE LOS ESTADOS AMERICANOS

Gisela A. Ferrari

I.	Introducción.....	597
II.	La vejez en Latinoamérica, el cambio demográfico y sus desafíos ...	598
2.1.	El cambio demográfico en Latinoamérica: hacia una sociedad envejecida.....	598
2.2.	Los principales desafíos del cambio demográfico en América Latina.....	600
III.	El camino hacia la Convención Interamericana.....	604
3.1.	La protección interamericana de los adultos mayores antes de la Convención.....	604
3.2.	La necesidad de un instrumento específico de protección de los adultos mayores en la región.....	606
3.3.	La adopción de la Convención Interamericana sobre la Protección de los Derechos Humanos de las Personas Mayores ...	607
IV.	Análisis de la Convención Interamericana sobre la Protección de los Derechos Humanos de las Personas Mayores.....	610
4.1.	Objeto y estructura.....	610
4.2.	Contenidos.....	611
4.2.1.	Principios generales.....	611
4.2.2.	Definiciones.....	613
4.2.3.	Derechos de las personas mayores.....	614

4.2.4.	Derechos emergentes.....	615
4.2.5.	Derechos vigentes.....	618
4.2.6.	Derechos extendidos.....	622
4.2.7.	¿Derechos de grupos específicos?.....	622
4.2.8.	Deberes de los Estados.....	624
4.2.9.	Mecanismo de seguimiento.....	624
V.	Conclusión.....	625



URSULA BASSET  
ALFONSO SANTIAGO

Directores

# TRATADO DE DERECHO CONSTITUCIONAL Y CONVENCIONAL DE DERECHO DE FAMILIA Y DE LAS PERSONAS

MARÍA ZÚÑIGA BASSET

Coordinadora

TOMO III

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA C814a	INVENTARIO 156568

THOMSON REUTERS

LA LEY

1983

# ÍNDICE GENERAL

## TOMO III

### SECCIÓN VII

#### DERECHOS HUMANOS RELATIVOS A LA FAMILIA - CONYUGALIDAD

#### CAPÍTULO XXXVI

#### PROTECCIÓN DE LA FAMILIA Y VIDA PRIVADA FAMILIAR. DERECHOS RELATIVOS A LA FAMILIA EN EL SISTEMA UNIVERSAL E INTERAMERICANO

*Ursula C. Basset*

I.	El significado de la protección de la familia en el sistema universal de los derechos humanos .....	1
1.1.	La protección de la familia .....	2
1.1.1.	La familia, elemento natural y fundamental de la sociedad .....	2
1.1.2.	La familia como sujeto internacional de protección por parte de los Estados .....	3
1.1.3.	Los derechos individuales subjetivos a la protección...	3
1.1.4.	El derecho a la protección de la familia como un derecho de fortalecimiento y de no interferencia .....	3
1.1.5.	Qué tipos de familia resultan protegidos .....	4
1.1.6.	Vínculos y funciones protegidas .....	7
1.1.7.	Cuestiones implicadas en el derecho a la protección de la familia .....	9
1.1.8.	Protección de la familia y dignidad humana .....	9
1.2.	El derecho a fundar una familia. Contornos .....	10
1.2.1.	El matrimonio y el asunto de la diversidad sexual ...	11
1.2.2.	Derecho a casarse y libertad de conciencia y religión ...	14

1.2.3.	Diferencia de trato entre matrimonios y las uniones de hecho .....	14
1.2.4.	El carácter recesivo en los datos del matrimonio a nivel global y deberes de fortalecimiento .....	15
1.2.5.	Posibilidad de procrear y de vivir juntos .....	17
1.2.6.	Corresponsabilidad de hombres y mujeres .....	19
1.2.7.	Derechos relativos a la ruptura: prioridad de los niños ...	19
1.2.8.	El matrimonio y convivencias de niños o adolescentes como un flagelo .....	20
1.2.9.	Otros derechos vinculados a la fundación de la familia .....	20
1.3.	Los deberes de cada persona de cara a la familia, la sociedad y el Estado .....	21
1.4.	El derecho a la vida privada y familiar .....	22
II.	Análisis comparativo del sistema regional europeo y el sistema interamericano en derechos relativos a la familia .....	25
III.	Análisis de la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos sobre los derechos relativos a la familia .....	33
3.1.	Vida privada familiar como derecho a alentar un proyecto de vida (identidad dinámica) .....	33
3.2.	Qué es la vida privada familiar y cómo se forma .....	34
3.3.	Identidad familiar una parte de la vida privada .....	35
3.4.	Diversidad de configuraciones de la familia .....	37
3.5.	Deber de no interferencia (medidas negativas) y deber de fortalecimiento y protección (medidas positivas) de la vida privada y familiar .....	40
3.6.	Derecho al disfrute de la mutua convivencia entre padres e hijos .....	40
3.7.	Obligaciones del Estado de prevenir toda separación de la familia .....	41
3.8.	Separación del entorno familiar como causal de vulnerabilización .....	42
3.9.	Separación de la familia y afectación al ejercicio de otros derechos fundamentales interrelacionados .....	42
3.10.	Separación de la familia y derecho a la vida .....	43
3.11.	Separación de la familia y derecho a la integridad personal ..	44
3.11.1.	Vida privada familiar entendida como fortalecimiento familiar .....	44
3.11.2.	Niños sin cuidados parentales y derecho a la familia: el fortalecimiento familiar y comunitario como garantía estatal .....	45
3.11.3.	Trabajar con la sociedad civil y en ONG .....	47
3.12.	Políticas de acompañamiento a jóvenes .....	48
IV.	Derechos de la niñez y vida privada familiar en Latinoamérica .....	49

## CAPÍTULO XXXVII

## EL MATRIMONIO COMO INSTITUCIÓN DEL DERECHO CONSTITUCIONAL

*Alfonso Santiago y Juan Salinas*

I.	Presentación .....	53
II.	El matrimonio como institución natural: sus fundamentos antropológicos .....	55
2.1.	Dignidad y carácter donal de la persona humana .....	55
2.1.1.	Las dimensiones de la persona humana .....	57
2.1.2.	La dimensión sexual y la alteridad .....	61
2.2.	El compromiso definitivo como afirmación positiva de la libertad humana .....	61
2.3.	El vínculo conyugal: unidad en las naturalezas .....	62
2.4.	Propiedades del vínculo conyugal: unidad, complementariedad, estabilidad y permanencia .....	64
2.5.	Finalidad de la unión en las naturalezas .....	66
III.	Aproximaciones del derecho positivo a la realidad matrimonial .....	68
3.1.	El matrimonio como institución jurídica canónica .....	69
3.2.	El matrimonio como institución jurídica civil .....	74
3.3.	El matrimonio como institución constitucional .....	79
IV.	Breve síntesis final .....	85

## CAPÍTULO XXXVIII

## HACIA UN ESTATUTO MATRIMONIAL OPTATIVO DE NATURALEZA JURÍDICA RELIGIOSA

*Pedro J. M. Chiesa*

I.	El matrimonio argentino y su progresivo desmantelamiento jurídico .....	89
II.	El régimen matrimonial argentino: ¿divorcio vincular o repudio matrimonial? .....	95
III.	El matrimonio civil argentino y su progresivo abandono sociológico .....	100
IV.	Hacia un estatuto matrimonial optativo .....	103
V.	La libertad matrimonial como opción jurídica definitiva .....	107
VI.	La libertad matrimonial y su antólogo principal .....	112
VII.	Conclusiones y propuestas: hacia un régimen matrimonial argentino de naturaleza jurídica opcional, religiosa, indisoluble y heterosexual .....	115



## CAPÍTULO XXXIX

LOS PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES Y CONVENCIONALES  
QUE RIGEN EL RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO Y  
DE LAS UNIONES NO MATRIMONIALES

*Eliana M. González*

I.	Introducción	121
II.	La fuente constitucional y convencional del derecho de familia argentino	121
III.	Los principios jurídicos en las relaciones de familia	123
IV.	Los principios constitucionales y convencionales que rigen el régimen patrimonial del matrimonio y el régimen de las uniones no matrimoniales	125
4.1.	El principio de protección de la familia	125
4.1.1.	En el régimen patrimonial matrimonial	127
4.1.2.	En el régimen de las uniones convivenciales	127
4.2.	El principio de matrimonialidad	127
4.2.1.	En el régimen patrimonial matrimonial	130
4.2.2.	En el régimen de las uniones convivenciales	131
4.3.	El principio de igualdad	132
4.3.1.	En el régimen patrimonial matrimonial	133
4.3.2.	En el régimen de las uniones convivenciales	135
4.4.	El principio de igualdad de los hijos en la dimensión económica de la familia	136
4.5.	El principio de protección de la vulnerabilidad	137
4.5.1.	En el régimen patrimonial matrimonial	139
4.5.2.	En el régimen de las uniones convivenciales	142
4.6.	El principio de solidaridad	142
4.6.1.	En el régimen patrimonial matrimonial	144
4.6.2.	En el régimen de las uniones convivenciales	146
4.7.	El principio de la autonomía de la voluntad	146
4.7.1.	En el régimen patrimonial matrimonial	147
4.7.1.1.	Las convenciones matrimoniales prenupciales y posnupciales	147
4.7.1.2.	La gestión de los bienes	148
4.7.1.3.	El mandato entre cónyuges	149
4.7.1.4.	La libertad de contratación	149
4.7.1.5.	La extinción del régimen	151
4.7.2.	En el régimen de las uniones convivenciales	151
4.8.	El principio de no dañar	152
4.8.1.	En el régimen patrimonial matrimonial	152
4.8.2.	En el régimen de uniones convivenciales	153
V.	Reflexión final	154

## CAPÍTULO XL

FUNDAMENTOS CONSTITUCIONALES Y CONVENCIONALES  
DE LA PROTECCIÓN DE LA VIVIENDA

*A. Carolina Santi*

I.	Introducción	155
II.	La protección constitucional del derecho a la vivienda en la República Argentina	156
2.1.	La Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre	159
2.2.	La Declaración Universal de Derechos Humanos	160
2.3.	El Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales	160
2.4.	La Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer	168
2.5.	Convención sobre los Derechos del Niño	171
2.6.	La Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	174
2.7.	Convención Interamericana sobre Protección de los Derechos Humanos de las Personas Mayores (OEA, 2015)	175
III.	El Código Civil y Comercial	179
3.1.	Un régimen general de protección	180
3.2.	Un régimen de especial protección en el matrimonio y su ruptura	182
3.3.	Un régimen de protección en las uniones convivenciales y ante su ruptura	183
IV.	Conclusión	183

## SECCIÓN VIII

DERECHOS RELATIVOS A LA FAMILIA -  
PARENTESCO, FILIACIÓN

## CAPÍTULO XLI

## LA IGUALDAD DE LAS FILIACIONES

*Lorena C. Bolzon*

I.	Revisión histórica	185
II.	El actual sistema filiatorio argentino	194
III.	Igualdad y diferenciación	198
IV.	Igualdad y razonabilidad	203

## CAPÍTULO XLII

## LOS PRINCIPIOS FILIATORIOS Y LA CONSTITUCIÓN NACIONAL

María Magdalena Galli Fiant

I.	Los regímenes de filiación .....	211.
II.	El régimen de filiación del Código Civil y Comercial .....	213.
III.	En busca de los principios filiatorios .....	214
3.1.	El interés superior del niño .....	215
3.2.	El respeto del derecho a la identidad .....	216
3.3.	El derecho del niño y el adolescente a ser oído y a que su opinión sea tenida en cuenta .....	216
IV.	El Interés superior del niño y la filiación .....	218
V.	La existencia de la persona humana y la filiación .....	222
VI.	El derecho a la vida en el marco constitucional argentino .....	224
VII.	Definición de principios filiatorios .....	230
7.1.	Existencia e inviolabilidad de la persona humana desde la concepción .....	230
7.1.1.	Implicancias del principio .....	230
7.2.	Igualdad de todos los hijos .....	232
7.2.1.	Implicancias del principio .....	237
7.3.	Derecho a la identidad, sin discriminaciones .....	238
7.3.1.	Implicancias del principio .....	247
VIII.	Pensamiento final .....	248

## CAPÍTULO XLIII

## MATERNIDAD SUBROGADA. PERSPECTIVAS EN EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

Ursula C. Basser

Con la colaboración de Mercedes Ales Uría Acevedo

I.	Derechos en debate en torno a la maternidad subrogada .....	249
II.	Vida privada y vida privada familiar. Deber de no interferencia y deber de protección .....	252
2.1.	Estándares a tener en cuenta .....	252
2.2.	Pluralismo y universalismo de los derechos humanos al determinar la existencia de una familia .....	254
2.3.	Ausencia de un marco convencional .....	254
2.4.	Protección de la familia <i>de facto</i> ; entre padres de intención y el niño concebido por la gestación por sustitución .....	255

2.5.	Derecho a fundar una familia e inexistencia del derecho al hijo .....	257
2.6.	La relación entre vida privada y vida privada familiar en relación con la procreación .....	257
III.	Vida privada como derecho a la identidad, a un nombre y a una nacionalidad .....	259
IV.	El interés superior del niño .....	260
4.1.	El interés del niño como un principio que rige la filiación .....	262
4.2.	La determinación en general y en abstracto del interés del niño .....	262
4.3.	La determinación en concreto del interés del niño .....	263
V.	La dignidad humana como una base fundamental de los derechos en juego (colaboración de Mercedes Ales Uría Acevedo) .....	265
5.1.	La dignidad humana y la disposición del propio cuerpo .....	269
5.2.	Disposición del cuerpo y gestación por sustitución .....	272
VI.	Inexistencia de un derecho al hijo .....	275
VII.	Prohibición de venta y trata de niños y mujeres. Nuevas formas de explotación Mercedes Ales Uría Acevedo .....	276
VIII.	Los informes de la relatoría especial de la ONU sobre la venta y la explotación sexual de niños .....	279
8.1.	Informe de 2018 de la relatoría especial de la ONU .....	279
8.1.1.	Definición de maternidad subrogada .....	280
8.1.2.	Diversas formas de gestación por sustitución .....	280
8.1.3.	Lineamientos centrales: la gestación comercial es venta de niños .....	282
8.1.4.	La gestación "altruista" .....	284
8.1.5.	Maternidad subrogada y derechos de la mujer. "Inaceptable" .....	285
8.1.6.	Inquietud por discriminaciones de tipo estructural e interseccional implícitas en la práctica .....	285
8.1.7.	Estudio de derecho comparado .....	285
8.1.8.	<i>Fait accompli</i> , hechos consumados y el dilema de las autoridades .....	287
8.1.9.	Dilemas de las maternidades subrogadas transfronterizas, semejantes a los de otras formas de venta y trata de personas .....	287
8.1.10.	Controversias sobre legislar o no, y cómo .....	288
8.1.11.	Presión de <i>lobbies</i> internacionales con poder para la legalización .....	288
8.1.12.	Prácticas abusivas en la gestación por sustitución .....	288
8.1.13.	Maternidad subrogada: legalizarla impacta en la adopción .....	289
8.1.14.	Derechos humanos que están en juego tanto en la adopción como en la maternidad subrogada .....	290

8.1.15.	Un puerto seguro como punto de partida: prohibir y crear salvaguardas para prevenir la venta de niños	291
8.1.16.	Requisitos para que la maternidad subrogada constituya una venta de niños	292
8.1.17.	El momento de la suscripción del contrato y la calificación comercial del contrato	294
8.1.18.	Acerca de la interpretación según la cual la madre de alquiler no es madre	295
8.1.19.	Gestación por sustitución, como venta de servicios y no de niños	296
8.1.20.	No hay "derecho al hijo"	297
8.1.21.	La legalización y regulación no evita los abusos	297
8.1.22.	Obligaciones de los jueces y las autoridades estatales	298
8.1.23.	En síntesis: tres requerimientos mínimos insalvables para jueces y proyectos legislativos	299
8.1.24.	Crear sanciones penales para intermediarios y tipificar la compra y venta de niños	301
8.1.25.	En la Argentina no se cumple ninguno de estos estándares. Todos los proyectos de ley violan las disposiciones mínimas de derecho internacional	302
8.2.	El informe de 2019 de la relatora especial de la ONU	302
8.2.1.	No separación de niños pequeños de sus padres	302
8.2.2.	Evitar la prisión por suposición de identidad, para proteger el interés del niño	303
8.2.3.	La decisión es caso por caso y requiere una investigación administrativa y judicial previa. Derecho del niño a que su interés superior sea evaluado	303
8.2.4.	Derecho a la identidad y acceso a los orígenes	305
IX.	Trabajos de la Conferencia de La Haya de Derecho Internacional Privado	305
X.	Las decisiones del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	305
10.1.	"Mennesson c. France" y "Labbassee c. France" (TEDH, decisión de Cámara, 26/6/2014)	306
10.1.1.	Los hechos	306
10.1.2.	La decisión del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	307
10.2.	"D y otros c. Bélgica" (decisión de Cámara, 8/7/2014)	307
10.2.1.	Los hechos	307
10.2.2.	La decisión	308
10.3.	"Paradiso Campanelli c. Italia" (decisión de la Gran Cámara, 24/1/2017)	308
10.3.1.	Los hechos	308
10.3.2.	La decisión	309

10.4.	"C. y E. c. Francia" (19/11/2019, decisión de admisibilidad del Comité)	313
10.4.1.	Los hechos	313
10.4.2.	La decisión	313
10.5.	"D. y V. c. Francia" (decisión del 16/7/2020)	313
10.5.1.	Los hechos	313
10.5.2.	La decisión	313
10.6.	"Valdís Fjölfnisdóttir y Otros c. Islandia"	314
10.6.1.	Los hechos	314
10.6.2.	La decisión	315
10.7.	Opinión consultiva en relación con el reconocimiento en el derecho interno de un vínculo legal parentofamiliar entre un niño nacido por un acuerdo de gestación subrogada en el extranjero y la madre de intención, requerida por la Corte de Casación francesa, Gran Cámara, 10/4/2019	315
10.8.	Balace	315
XI.	La Corte Interamericana de Derechos Humanos: sin casos en relación con la maternidad subrogada	316

CAPÍTULO XLIV

NIÑOS SIN CUIDADOS PARENTALES: DERECHO A UNA FAMILIA Y A LA PLENA SATISFACCIÓN DE SUS DERECHOS

Alejandra Illanes Valdés

I.	Introducción	319
II.	La familia como derecho	320
2.1.	La familia como derecho prioritario. Rol de la Convención sobre los Derechos del Niño	320
2.2.	El derecho a vivir y ser cuidado por los padres como forma normal de satisfacción del derecho a vivir en familia. Referencia al caso chileno	322
III.	El rol del Estado en la satisfacción del derecho del niño a vivir en familia	325
3.1.	Obligación de apoyar el cuidado de los padres y otros familiares	328
3.2.	Obligación de no separar al niño de su familia, salvo que su permanencia en ella sea contraria a su interés superior	331
3.3.	Obligación de proveer, en hipótesis de separación, cuidados alternativos, en lo posible de tipo familiar	334

3.4. Obligación de restituir el derecho a vivir en familia. La preferencia de la familia ampliada .....	338
IV. La adopción como instrumento de restitución del derecho del niño a vivir en una familia. Subsidiaridad e <i>interés superior</i> .....	341
4.1. La subsidiaridad y el interés superior en la adopción .....	341
4.2. Entre la subsidiaridad y el interés superior: algunos nudos críticos. Referencia al caso chileno .....	344
4.2.1. Tiempo .....	344
4.2.2. Articulación protección-adopción .....	346
4.2.3. Conflicto de intereses .....	347
V. Obligación de garantizar los derechos de niños, niñas y adolescentes sin cuidado parentales, aunque no exista una familia .....	350
5.1. Visibilizar, un primer paso .....	350
5.2. Entre la reunificación y la adopción .....	352
5.3. Derechos, sin familia .....	353
VI. Conclusiones .....	353

## SECCIÓN IX

DERECHOS RELATIVOS A LA FAMILIA -  
RESPONSABILIDAD PARENTAL

## CAPÍTULO XLV

LA RESPONSABILIDAD PARENTAL EN CLAVE  
CONSTITUCIONAL-CONVENCIÓNAL

Ursula C. Basset

I. Qué es la responsabilidad parental .....	355
II. Comprensión de la institución en perspectiva histórica y comparativa .....	355
2.1. La patria potestas .....	356
2.2. La autoridad parental .....	363
2.3. La responsabilidad parental .....	366
2.4. La responsabilidad parental en el derecho argentino .....	371
III. Definición de la responsabilidad parental en el marco interno, constitucional y convencional .....	375
3.1. Primer grado de complejidad: la relación bilateral parentofamiliar .....	376
3.2. Segundo grado de complejidad: el hijo como causa-fin de la relación .....	379

3.3. Tercer grado de complejidad: la relación parental en relación con la familia, la sociedad y el Estado .....	387
3.4. Cuarto grado de complejidad: la intervención del Estado, entre la protección de la vida privada familiar, la protección del niño y el fortalecimiento familiar .....	389
IV. Las fuentes convencionales y constitucionales de la responsabilidad parental .....	399
V. La responsabilidad parental <i>ad intra</i> , como derechos-deberes-obligaciones de cuidado .....	404
5.1. Dimensión biológica de los derechos del niño: vida y vida digna .....	407
5.1.1. El derecho a la vida y el comienzo de la relación parentofamiliar de responsabilidad parental .....	411
5.1.2. El derecho a la vida como máxima medida posible de desarrollo .....	412
5.1.3. Derecho-deber al desarrollo integral de la personalidad .....	415
5.1.4. El derecho a la vida incluye un derecho a un nivel de vida adecuado .....	415
5.1.5. El derecho a la salud abarca la salud física, mental, moral, espiritual y social .....	416
5.1.6. El derecho a la integridad personal .....	416
5.2. Dimensión social: el derecho (y la necesidad) de vivir en familia como derecho del niño .....	417
5.2.1. Derecho al disfrute de la mutua compañía de padres e hijos .....	419
5.2.2. Derecho a medidas que promuevan la unidad familiar .....	421
5.2.3. Derecho a la privacidad familiar .....	422
5.2.4. Derechos del niño a ser criado preferentemente por sus padres biológicos .....	422
5.2.5. Derecho a la familia y derecho a la vida .....	423
5.2.6. Derecho a la familia y autonomía progresiva .....	424
5.2.7. Deber de comportamiento fraterno y de procurar la armonía familiar .....	424
5.2.8. Derechos y deberes de las personas con discapacidad en torno a la guarda y la tutela .....	425
5.2.9. Protección de los niños en la hipótesis de disolución del matrimonio .....	426
5.2.10. No discriminación de los hijos, sean concebidos dentro o fuera del matrimonio .....	426
5.2.11. Derechos de los niños privados de cuidados parentales .....	426
5.2.12. Derecho a la reunión familiar .....	428
5.3. Dimensión espiritual: aspectos culturales y religiosos .....	429

VI.	Principio de coparentalidad en los tratados internacionales de derechos humanos .....	430
6.1.	La coparentalidad como un derecho subjetivo de cada uno de los padres, en el marco de la igualdad varón-mujer.....	430
6.2.	La coparentalidad como derecho del niño .....	431
6.3.	Los modos de la coparentalidad en la dinámica de la pareja parental .....	433
VII.	Criterios para dirimir el ejercicio de la parentalidad ante la ruptura...	437
7.1.	En la jurisprudencia internacional .....	438

### CAPÍTULO XLVI

#### RESPONSABILIDADES, DERECHOS Y DEBERES PARENTALES EN LA CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO: CAMBIO DE PARADIGMA EN EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

*Aracely Ornelas Duarte*

I.	Introducción .....	441
II.	Consolidada titularidad de las responsabilidades, los derechos y los deberes parentales en el derecho internacional de los derechos humanos.....	445
2.1.	Desarrollo histórico de las responsabilidades, los derechos y los deberes parentales.....	445
2.1.1.	Declaración Universal de los Derechos Humanos ...	446
2.1.2.	Sistema universal de protección de derechos humanos.....	448
2.1.3.	Sistema europeo de protección de derechos humanos.....	451
2.1.4.	Sistema interamericano de protección de derechos humanos.....	456
2.1.5.	Sistema africano de protección de derechos humanos .....	458
2.1.6.	Breves conclusiones.....	460
2.2.	Análisis conceptual .....	462
2.2.1.	Educación.....	462
2.2.2.	Crianza y desarrollo.....	464
2.2.3.	Parentalidad: concepto en revisión.....	466
2.3.	Conclusión de la sección .....	471
III.	Derechos parentales en la Convención sobre los Derechos del Niño: titularidad concurrente del niño.....	472
3.1.	Irreductibilidad del vínculo padres e hijo: carácter personal...	472

3.1.1.	Consideraciones desde la antropología filosófica ....	474
3.1.2.	Perspectiva de la psicología .....	476
3.1.3.	Perspectiva de las ciencias sociales.....	478
3.1.4.	Fragmentación de la paternidad, vínculos análogos y otras formas de cuidado alternativo del niño .....	479
3.1.5.	Breves conclusiones .....	480
3.2.	Aproximación al contenido normativo de las responsabilidades, derechos y deberes parentales .....	482
3.2.1.	Crianza-desarrollo: arts. 18 y 27 .....	482
3.2.2.	Educación: arts. 5° y 14.....	484
3.2.3.	Interés superior: art. 3° .....	486
3.2.4.	Breves conclusiones .....	488
3.3.	Análisis de la estructura normativa de los derechos parentales.....	488
IV.	Conclusión .....	491
V.	Bibliografía citada.....	492
5.1.	Normativa .....	492
5.2.	Doctrina y otras fuentes .....	496

### CAPÍTULO XLVII

#### EL DERECHO DE LOS PADRES DE EDUCAR A SUS HIJOS SEGÚN LAS PROPIAS CONVICCIONES Y EL DERECHO DE LOS HIJOS A SER EDUCADOS POR SUS PADRES

*Octavio Lo Prête*

I.	Un proceso con cuatro sujetos .....	501
II.	El desafío de educar.....	503
III.	Constitución de la Nación Argentina .....	505
IV.	Sobre el concepto de educación <i>pública</i> .....	506
V.	Tratados de derechos humanos con jerarquía constitucional .....	508
VI.	Otras normas internacionales .....	511
VII.	Especial mención al derecho preferente de los padres.....	512
VIII.	Referencia al ideario de las instituciones educativas .....	514
IX.	Legislación argentina .....	515
X.	Los deberes y derechos implicados según la jurisprudencia.....	518
10.1.	Educación contraria a las convicciones de los padres .....	518
10.2.	Educación en el hogar o rechazo a la escolarización obligatoria.....	521
10.3.	Conflictos entre los padres y los hijos.....	525
XI.	Conclusiones.....	526

## CAPÍTULO XLVIII

FUNDAMENTOS CONSTITUCIONALES Y CONVENCIONALES  
DE LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA EN  
EL DERECHO ARGENTINO

*Urşula C. Basset*

I.	Una fenomenología de la deuda alimentaria.....	531
II.	Fundamento constitucional y convencional de la deuda alimentaria.....	534
III.	Los cuatro niveles de la fundamentación del derecho alimentario...	536
3.1.	Primer nivel de fundamentación: el derecho a la vida y sus derivados.....	537
3.1.1.	Derecho de los alimentos y reconocimiento a la personalidad jurídica e integridad personal.....	538
3.1.1.1.	Estado de familia, identidad estática y alimentos.....	539
3.1.1.2.	Derecho de alimentos, reconocimiento de la personalidad jurídica y principio de coparentalidad.....	540
3.1.1.3.	Derecho de alimentos y pérdida de aspectos derivados de los efectos dinámicos del emplazamiento familiar: indignidad, ingratitud, daños y perjuicios y delito penal de incumplimiento de los deberes alimentarios.....	541
3.1.1.4.	Recapitulación.....	549
3.1.2.	Derechos económicos, sociales y culturales y derecho de alimentos.....	549
3.1.2.1.	Los rubros que comprende la cuota alimentaria.....	550
3.1.2.2.	Responsabilidad de la familia, responsabilidad del Estado.....	550
3.1.2.3.	La necesidad como punto de partida de los alimentos y la urgencia.....	550
3.2.	Segundo nivel: derechos de naturaleza relacional y alimentos...	553
3.2.1.	El abordaje normativo del derecho a la alimentación: entre solidaridad privada y solidaridad pública.....	554
3.2.2.	Tres tipos de normas: de responsabilidad directa privada, de responsabilidad directa e indirecta del Estado.....	556
3.2.3.	El contexto teórico de la solidaridad en el marco de los derechos humanos.....	557

3.3.	Tercer nivel: igualdad y vulnerabilidad y su resguardo en la obligación alimentaria.....	557
3.4.	Cuarto nivel de fundamentación: el principio de efectividad de la obligación alimentaria.....	560
IV.	Palabras finales.....	561

## SECCIÓN X

## SUSTRACCIÓN Y RETENCIÓN ILÍCITAS

## DE NIÑAS Y NIÑOS

100	CAPÍTULO XLIX	
100	UN ABORDAJE DE LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL, DESDE LOS PRINCIPIOS Y DERECHOS CONSTITUCIONALES AFECTADOS	
052	<i>Marcela V. Parutti y M. Soledad Pennise Tantorno</i>	
I.	Palabras preliminares.....	563
III.	Principios constitucionales involucrados.....	566
10	2.1. El derecho del niño a que su interés superior sea una consideración primordial.....	566
10	2.2. El interés superior del niño en los supuestos de sustracción internacional.....	572
	2.3. Plazo razonable.....	573
	2.4. Tutela judicial efectiva.....	579
	2.5. El deber de no dañar.....	581
III.	Repercusiones en la vida del progenitor víctima de la sustracción..	584
IV.	Repercusiones en la vida del progenitor sustractor.....	584
V.	Daños provocados en la principal víctima: el niño sustraído.....	585
VI.	Derechos constitucionales involucrados.....	586
6.1.	El derecho a crecer en el seno de una familia.....	586
6.2.	El derecho a mantener contacto con ambos progenitores.....	587
6.3.	El derecho a la identidad.....	589
6.4.	El derecho a la intimidad.....	590
6.5.	El derecho a ser oído y a que su opinión sea tenida debidamente en cuenta.....	591
6.6.	El derecho a un nivel de vida adecuado para su desarrollo físico, mental, espiritual, moral y social.....	594

VII. Las decisiones que involucren a un niño, ¿pueden ser revisadas? La necesidad de mantener actualizado su interés superior.....	596
VIII. Reflexiones finales .....	598

## CAPÍTULO I

### HUMANIZACIÓN DEL PROCESO DE RESTITUCIÓN INTERNACIONAL DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES: POR UN PROCESO URGENTE PERO DEBIDO PROCESO

*Andrea M. Brunetti*

I. Introducción .....	601
II. La humanización del derecho y del proceso. Derecho constitucional de familia y derecho procesal constitucional de familia.....	604
III. Hacia la humanización del proceso de restitución internacional. La tutela judicial efectiva en el proceso restitutorio .....	609
IV. El interés superior del niño como principio rector del funcionamiento de los convenios sobre restitución internacional y de cumplimiento de la garantía de restitución. Derecho del niño a ser oído .....	620
V. Nuevas reglas y principios procesales para la eficacia de un regreso seguro en garantía del interés superior del niño.....	636
VI. Tutela judicial efectiva: ejecución de sentencia y medidas efectivas de minimización de riesgos y de regreso seguro.....	641
VII. Debido proceso urgente de restitución. Cierre .....	653