

# Revista Argentina de Derechos Humanos

Año 2 - Número 1

**CELS**  
CENTRO DE ESTUDIOS  
LEGALES Y SOCIALES

**AD·HOC**

UNIVERSIDAD  
NACIONAL  
DE LANÚS



## ÍNDICE

<i>Presentación</i> .....	19
---------------------------	----

### DOSSIER

#### SISTEMA INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS

<i>El procedimiento de denuncias individuales de acuerdo con los nuevos reglamentos de la Comisión y la Corte Interamericana de Derechos Humanos,</i> por VIVIANA KRSTICEVIC y RENZO PONI .....	25
1. Introducción .....	25
2. Modificaciones al Reglamento de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	30
2.1. Admisibilidad .....	30
2.1.1. Recepción y trámite inicial de las comunicaciones .....	31
2.1.2. La declaración de admisibilidad del caso .....	34
2.1.3. Competencia <i>ratione materiae</i> o el alcance de los derechos protegidos ...	36
2.1.4. Agotamiento de los recursos de jurisdicción interna .....	37
2.2. Análisis del mérito del caso .....	39
2.2.1. Debate sobre el fondo .....	39
2.2.2. Procedimiento de solución amistosa	40
2.2.3. Prueba .....	41

2.2.4. Audiencias .....	43
2.2.5. Decisión sobre el fondo .....	45
2.2.6. Sometimiento del caso ante la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	46
2.2.7. Informe definitivo .....	47
2.3. Seguimiento .....	48
2.4. Medidas cautelares .....	49
2.5. Entrada en vigor del Reglamento .....	50
3. Modificaciones al Reglamento de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	51
3.1. Participación de la víctima en el proceso ante la Corte .....	51
3.2. Celeridad procesal .....	61
3.3. Ofrecimiento y producción de prueba .....	64
3.4. Otras reformas .....	65
4. Conclusiones .....	66
 <i>Derechos humanos en la Organización de los Estados Americanos: inercias y cambios,</i> por FELIPE GONZÁLEZ, GASTÓN CHILLIER y MARÍA DO CARMO CRUZ .....	
1. Introducción .....	67
2. La reforma del sistema interamericano de derechos humanos .....	68
3. La OEA y la protección de la democracia en el continente .....	89
4. Otros aspectos de la Asamblea General Ordinaria de la OEA 2001 .....	93
4.1. La participación no gubernamental: presencia de las ONG en la Asamblea .....	94
4.2. Elección de tres miembros de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	95
4.3. Defensores de derechos humanos .....	95

4.4. Proyecto de Declaración Americana sobre los Derechos de los Pueblos Indígenas .....	96
4.5. Iniciativas sobre discriminación racial .....	96
5. La Comisión Interamericana y la discriminación .....	97
6. Conclusiones .....	99
 <i>Nuevo Reglamento de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos,</i> por DINAH SHELTON .....	
1. Funcionamiento de la Comisión .....	101
2. Procedimiento de la petición .....	102
3. Relaciones entre la Comisión y la Corte .....	106
4. Conclusiones .....	108
 <i>Medidas cautelares y provisionales,</i> por JUAN E. MÉNDEZ y ARIEL DULITZKY .....	
1. Introducción .....	109
2. Medidas provisionales .....	114
2.1. Contenido .....	115
2.2. Procedimiento .....	118
3. Medidas cautelares .....	124
3.1. Fundamento .....	124
3.2. Alcance .....	126
3.3. Procedimiento .....	130
3.4. Decisión sobre su procedencia .....	130
3.5. Carácter interino de las medidas cautelares .....	132
3.6. Otras formas de actuación por parte de la Comisión .....	133
4. Eficacia de las medidas interinas en el sistema interamericano .....	134
5. Conclusión .....	137



<i>Apuntes sobre la eficacia de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos y la aplicación de sus decisiones por los Estados parte,</i> por MARTÍN ABREGÚ .....	141
1. Introducción .....	141
2. La eficacia de la Comisión Interamericana y la igualdad de armas .....	142
3. La aplicación de las decisiones de la Comisión por los Estados .....	147
4. Dos modelos (complementarios): la obligación internacional y el derecho de la víctima .....	150
5. Consideraciones finales .....	155

## DOCTRINA

<i>En respuesta al 11 de septiembre: el marco del derecho internacional,</i> por HELEN DUFFY .....	159
---	-----

## PARTE I

Introducción .....	159
--------------------	-----

## PARTE II

1. Resolución pacífica de conflictos y uso de la fuerza. La obligación de utilizar medios pacíficos ...	161
2. Uso de la fuerza .....	162
3. Legítima defensa .....	164
3.1. Legítima defensa unilateral o colectiva ...	165
3.2. Condiciones para el ejercicio de la legítima defensa .....	167
3.2.1. Ataque armado .....	167
3.2.2. Necesidad y proporcionalidad .....	172
3.3. Intervención del Consejo de Seguridad ...	175
3.4. Represalias diferenciadas de legítima defensa	176

3.5. Consejo de Seguridad: mantenimiento de la paz y seguridad internacionales .....	177
--	-----

## PARTE III

1. La responsabilidad del Estado .....	182
2. La responsabilidad del Estado en el derecho internacional .....	183
3. Control efectivo o general .....	184
4. ¿Una zona gris? Tolerancia o instigación del Estado	187

## PARTE IV

1. El paradigma de la justicia: el derecho penal internacional .....	188
1.1. Responsabilidad individual .....	188
2. Delitos bajo el derecho internacional y nacional .	189
3. Crímenes contra la humanidad .....	191
3.1. Asesinato y actos inhumanos .....	192
3.2. Ataque generalizado o sistemático .....	193
3.2.1. Prueba disyuntiva .....	194
3.2.2. Definición de generalizado o sistemático .....	194
4. Crímenes de guerra .....	198
5. Terrorismo .....	201
6. Otros crímenes .....	203
6.1. Secuestro .....	203
6.2. Delitos comunes .....	204
7. Responsabilidad criminal individual directa e indirecta .....	204
8. Jurisdicción de aplicación .....	206
8.1. Tribunales nacionales .....	206
8.2. Alternativas internacionales .....	209
8.3. Implementar la justicia .....	211



## PARTE V

1. Derechos aplicables a un conflicto armado . . . . .	213
1.1. Derecho humanitario internacional . . . . .	214
1.1.1. Cuándo y dónde se aplica el DHI . . . . .	214
1.1.2. Alcance territorial y temporal del DHI . . . . .	216
1.2. Derecho aplicable . . . . .	216
1.2.1. Derecho de los tratados . . . . .	216
1.2.2. Derecho consuetudinario . . . . .	218
2. Selección de objetivos: principio de distinción y proporcionalidad . . . . .	219
2.1. Dirección de ataques contra objetivos militares . . . . .	220
2.2. Dirección de ataques contra personas . . . . .	220
2.2.1. Fuerzas armadas . . . . .	220
2.2.2. Civiles . . . . .	221
2.3. Selección de objetivos . . . . .	222
2.4. Ataques indiscriminados y ataques que causan pérdidas civiles desproporcionadas . . . . .	223
2.5. Precauciones necesarias en el ataque . . . . .	225
2.6. Métodos y medios bélicos: sufrimiento innecesario . . . . .	226
2.7. Protección humanitaria . . . . .	228
2.7.1. Civiles . . . . .	229
2.7.2. Prisioneros de guerra (PG) y heridos o enfermos . . . . .	230
3. Responsabilidad por las violaciones al DHI . . . . .	233
4. Derecho internacional de los derechos humanos en un conflicto armado . . . . .	234
5. Derecho de los tratados . . . . .	235
5.1. Restricciones: cláusulas revocables . . . . .	235
5.2. Cláusulas de derogación . . . . .	236
5.2.1. Condiciones para la derogación . . . . .	237

5.2.2. Procedimiento de derogación y supervisión . . . . .	238
5.2.3. Derechos inalienables "no derogables" aplicables a todas las situaciones . . . . .	239
6. Derecho consuetudinario . . . . .	240
<i>La obligación internacional de juzgar o extraditar a los responsables de crímenes de lesa humanidad, por MARÍA JOSÉ GUEMBE y-CAROLINA VARSKY . . . . .</i>	243
1. Introducción . . . . .	243
2. Principios y normas del derecho internacional. Crímenes contra la humanidad . . . . .	245
3. Obligaciones de sancionar los crímenes contra la humanidad según el derecho internacional vigente . . . . .	252
4. Los crímenes internacionales habilitan la jurisdicción universal . . . . .	256
5. El principio "aut dedere aut iudicare" . . . . .	260
5.1. La aplicación del principio "aut dedere aut iudicare" . . . . .	262
6. La ley de Cooperación Internacional en Materia Penal 24.767 . . . . .	263
7. El dec. 1581/01 . . . . .	264
8. Conclusiones . . . . .	265
<i>Control migratorio y derechos humanos, por CÉSAR SAN JUAN . . . . .</i>	267
1. Introducción . . . . .	267
2. Antecedentes del derecho internacional americano previo a la internacionalización de los derechos humanos . . . . .	273
2.1. El fundamento del control migratorio . . . . .	273
2.2. La soberanía como objeto a tutelar en las normas sobre extranjería . . . . .	274

2.3. Las cuestiones de extranjería y la protección de los derechos humanos .....	277
3. Análisis del tema en el derecho constitucional argentino .....	277
3.1. Sobre los alcances del término "habitante" en la Constitución Nacional .....	278
3.1.1. La noción de habitante según la condición de residencia .....	279
3.1.2. Contenido específico de la noción de habitante en el art. 14 de la C.N. con relación a los derechos a entrar y permanecer .....	280
3.1.3. La determinación de la condición de habitante sobre la base de los elementos fácticos del caso .....	283
3.2. Jurisprudencia posterior, control de razonabilidad de los actos de la Administración ..	285
4. La protección de los derechos humanos en el ámbito del control migratorio. Límites formales al ejercicio del poder estatal .....	286
4.1. El derecho a salir de cualquier país .....	286
4.2. La prohibición de impedir el ingreso o de expulsar a nacionales .....	287
4.3. Las garantías contra expulsiones arbitrarias	289
4.4. La prohibición de expulsiones masivas .....	289
4.5. Las garantías del debido proceso adjetivo en el procedimiento de expulsión .....	290
4.6. La detención con fines de expulsión y las salvaguardias de la libertad individual .....	292
4.7. La aplicación de las garantías del debido proceso adjetivo en el caso de los extranjeros que no se hallen legalmente en el territorio del Estado .....	295
5. La protección de los derechos humanos en el ámbito del control migratorio. Límites materiales al ejercicio del poder estatal .....	296

5.1. El control migratorio y la protección de la vida familiar .....	298
5.1.1. El significado de "vida familiar" .....	299
5.1.2. El estándar aplicable para evaluar la legitimidad de la medida migratoria	302
5.2. El control migratorio y la protección de la vida privada .....	305
5.3. El control migratorio y la prohibición de la tortura y otros tratos o penas crueles, inhumanos o degradantes .....	310
5.3.1. La relación entre la prohibición de la tortura y los tratos o penas crueles, inhumanos o degradantes y las medidas de control migratorio. El principio de <i>non refoulement</i> .....	310
5.3.2. Sobre el carácter absoluto de la prohibición de la tortura y el principio de <i>non refoulement</i> .....	316
5.4. El control migratorio y la prohibición de discriminaciones .....	318
6. Consideraciones finales .....	321

#### DECISIONES DE ÓRGANOS INTERNACIONALES

- CEDAW-CRC. Observaciones finales sobre la Argentina (2002) .....	327
I. Comité sobre la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer. Cuarto y quinto informes periódicos —Argentina, 5-23/8/2002— .....	329
II. Comité de los Derechos del Niño. Examen de los informes presentados por los Estados parte con arreglo al art. 44 de la Convención —Argentina, 4/10/2002— .....	335

#### NORMATIVA INTERNACIONAL

- Comunicado conjunto sobre el Proyecto de Protocolo Facultativo a la Convención contra la Tortura	353
--	-----

- Protocolo Facultativo de la Convención contra la Tortura y otros Tratos o Penas Crueles, Inhumanos o Degradantes ..... 359

### LEGISLACIÓN INTERNA

- Proyecto de Ley sobre Crímenes de Competencia de la Corte Penal Internacional ..... 375