Indice

Pág.

Prefacio 1
1. Simbiosis entre propósito y resultado 1
2. La piedra de toque de la libertad 3
3. La aproximación a la verdad objetiva 4
4. La información y la privacidad 4
5. El propósito esencial del derecho de informar 4
6. El salto cualitativo de las ideas a las expresiones e imágenes 5
7. El derecho individual de información, el derecho social de ser informado y el derecho de las empresas, dueñas de los medios de información y comunicación 6
8. Conclusión y reconocimiento 6

El Marco Teórico

Capítulo I. Siembra a Campo Abierto 11
1. La intimidad como zona de reserva de la vida personal 11
2. La magnitud del universo de las comunicaciones 12
3. La idealización del periodismo y las demandas del mercado 13
4. El multimedio y la atrofia cultural 15
5. La omnipotencia de la imagen televisiva 17

Capítulo II. Hurgando en las Fuentes 19
1. La Primera Enmienda como centro del sistema constitucional norteamericano 19
2. El test de las "restricciones previas" 20
3. El test del "peligro claro y actual" y los procesos de democratización e industrialización 20
4. El surgimiento del test del "auto-gobierno" 21
5. El test de la "posición preferencial" y su simbiosis con el ideal de la democracia 22
6. Desarticulación del test de la "posición preferencial" y la búsqueda de la verdad en el mercado de las ideas 23

Pág.

7. La reformulación de la jurisprudencia y el establecimiento de la "real malicia" 24
8. El estándar de la "auto-realización" y el debate abierto de ideas ... 24
9. La admisión de la Corte: al lado del test de la "auto-realización" individual, el de "la libertad para el pensamiento que odiamos" .. 25

Capítulo III. La Revolución Tecnológica de la Información 27
1. La influencia de la tecnología en la conducta individual y social. El reacondicionamiento del capitalismo y el advenimiento de la globalización 27
2. La revolución del conocimiento. La microelectrónica 28
3. La potencia informática y la red digital de servicios integrados. Las autopistas de la información 29
4. La mundialización de la audiencia televisiva. El mercado de la información como negocio estratégico 30

Capítulo IV. La Endogamia Catódica del Periodismo 33
1. La concentración oligopólica de los medios. La degradación de la función de la prensa 33
2. El multimedio. El aumento cuantitativo de la información y la disminución de su calidad, veracidad y credibilidad 34
3. Un imperativo vital: el conocimiento y la educación permanente 35
4. Los nuevos dueños del mundo 35
5. Un bricolaje sobre el tema 38

Capítulo V. De la Lucha por Porciones del Mercado de la Información .. 41
1. Conflicto por la implementación de una política de bonificaciones: exclusividad para los anunciantes de un diario 41
2. Denuncia de Editorial Amfin S.A. contra Arte Gráfico Editoriales S.A. por ofrecer descuentos de hasta el 15% a anunciantes que opten por la exclusividad en el diario Clarín y la revista Viva 42
3. Descargo de AGEA S.A.: que la práctica resulta ínfima dentro de las ventas del diario y no afectan el mercado publicitario total .. 43
4. De la existencia de dos mercados diferentes. La inversión publicitaria. La delineación geográfica del mercado. Posición dominante de Clarín y La Nación 44
5. Dictamen de la Comisión Nacional de Defensa de la Competencia: reconocimiento del carácter restrictivo de la imposición de cláusulas de exclusividad publicitaria 45
6. Voto en disidencia total: que la exclusividad publicitaria es práctica normal de mercado y beneficia al consumidor 48

Pág.

7. Voto en disidencia parcial: que la exclusividad publicitaria viola la ley 22.262. Sugiere la aplicación a AGEA S.A. de una multa de $ 400.000 49

Capítulo VI. De la Delectación por la Difamación 51
1. Un caso paradigmático 51
2. Antecedentes más relevantes 52
3. La responsabilidad atribuida a funcionarios en el trámite de adquisición de inmuebles 53
4. Sentencia definitiva de la Sala II de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional de fecha 3 de agosto de 1999, con expreso reconocimiento de que "el proceso en nada afecta el honor" de los funcionarios imputados. La no existencia de ilícito o irrregularidad alguna 54
5. Consecuencias irreparables de la ferocidad con que un sector de la prensa gráfica trató el tema. Carácter irrecuperable del perjuicio causado. El prestigio del Poder Judicial de la Nación y de la Corte Suprema en particular 55

Capítulo VII. Etiología de la Crítica Situación de la Prensa 57
1. Su condición de permanente devoradora de dinero 57
2. La pérdida del dominio de la información ante la radio, la televisión y la Internet 58
3. El abandono de los parámetros contextuales de la noticia 59
4. La disfunción de su naturaleza de especie política del derecho de expresar las ideas 59
5. Su necesaria articulación con los derechos personales 60

Capítulo VIII. La Prensa Escrita. Una Especie en Extinción 63
1. La supervivencia del periodismo en el siglo XXI. Las recetas de la WAN y el informe de Brian Steffens 63
2. La inundación de infobasura -"palabras sucias", "arteras groserías", "patética vulgaridad" y recursos de "almanaque de gomería"-. El requerimiento de una ecología de la mente humana 64
3. Las operaciones de prensa y la siembra de imágenes de denegación de justicia para dar fundamento a recursos ante la C.I.D.H. y lograr liberalidades vía Cancillería 65
4. La gradual reducción del tiraje de los diarios y revistas 66
5. La inevitable simbiosis entre los medios gráficos y la Internet ... 69

Pág.

EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL DEL DERECHO DE PRENSA

PRIMERA PARTE

DE LA JURISPRUDENCIA UNIFORME HASTA EL DICTADO DEL LEADING-CASE "RAMOS"

Capítulo I. Período 1863-1900 75
1. Ontogenia de una jurisprudencia centenaria. Caso "Argerich" (Fallos: 1:130) 75
2. La primera y única exclusión. Caso "Calvete (1:297) 76
3. Casos "Laforest" (3:371), "Paz" (8:195), "Bruce" (10:324), "Moreno" (10:361), "Jofré" (17:110) y "Acevedo" (30:112) 76
4. "Ataliva Roca" (30:540). Un caso especial 77
5. Caso "Gorostiaga" (33:228). La represión de la prensa. Facultad privativa de la autonomía provincial 78
6. Casos "Rosenwald" (30:265), "Luzuriaga" (54:108) y "Correa" (85:246) 79

Capítulo II. Período 1900-1916 81
1. El alcance de "Argerich" llevado a su máxima expresión. Casos "Podestá" (94:378), "Robles" (100:337) y "Carreras" (106:416) 81
2. La omisión de la Corte. Casos "Durán" (107:272) y "Calaza" (113:231) 82
3. "Loveira" (115:130) y el juicio por jurados 83
4. Incursión en una nueva modalidad de represión. Ley de defensa social Nº 7029. Casos "Salva" (114:60), "González y Cortés" (118:183) y "Antilli" (119:231) 83
5. "Quiroga" (120:239) y la facultad provincial de organizar su administración de justicia 86
6. Sobre las facultades disciplinarias dentro del proceso. Caso "Sorondo" (121:310) 87
7. Nuevamente sobre la autonomía provincial. Caso "Saborido" (124:161) 87

Capítulo III. Período 1916-1930 89
1. El tenue inicio de un necesaria clarificación 89
2. La clasificación de la prensa como negocio o industria 92
3. De los ministros y cónsules extranjeros 93
4. Sobre las primeras alusiones a la censura previa 93

Capítulo IV. Período 1930-1943 95
1. A extramuros de la Constitución Nacional. Casos "Bertotto s/ hábeas corpus" y "Bertotto c/ el jefe de correos y telégrafos" (160:104; 168:15). Las órdenes de los gobiernos de facto 95

Pág.

2. Casos "Vasilije" (163:194), "La Fronda" (165:258), "Domingo Pérez" (166:293) y "Natalio Botana" (167:138) 97
3. Sobre el primer viraje en materia jurisdiccional. Caso "Procurador Fiscal c/ El director del diario 'La Provincia'" (167:121) 98
4. Resguardo de las autonomías provinciales. Caso "Carreras" (178:153) 101
5. Una excepción al cambio parcial. Caso "Cardile" (179:423) 101
6. Sobre el concepto de "actos hostiles". El caso "Zamora" (183:49 y 184:116) 102

Capítulo V. Período 1943-1955 105
1. El desacato se convierte en delito federal 105
2. Nuevamente sobre la calificación de un diario. Caso "La Gaceta" (217:145) 107
3. Sobre el cercenamiento a la crítica política. Caso "Reyes" (218:482) 109
4. De la competencia federal y la condición de funcionario público. Caso "Bruera" (224:438) 110

Capítulo VI. Período 1955-1966 113
1. La consagración del amparo como garantía constitucional y la paulatina incorporación del control de razonabilidad sobre las medidas adoptadas por el Poder Ejecutivo 113
2. Del Estatuto Profesional del Periodista y su constitucionalidad ... 121
3. La significación y alcances del caso "Siri" (239:459) 121
4. Retroceso en materia de garantías. Caso "Núnez" (240:223) 123
5. Siguiendo con la interpretación literal del art. 32. Caso "Meyer" (242:269) 124
6. Un avance cualitativo en la materia. Casos "Edelmiro Aval" (248:291) y "S.A. El Día y S.A. APA"(248:560) 125
7. Sobre la propiedad y el derecho de prensa. Caso "Flora Mercante de La Greca" (248:651) 126
8. Acerca de los conflictos gremiales y el derecho de prensa. Caso "Rodríguez c/ diario 'La Prensa'" (248:591) 128
9. Nuevamente en torno al desacato. Caso "Avelino" (253:10) 129
10. Sobre la interpretación de una Constitución provincial. Caso "Gómez de Varela" (253:469) 129
11. La censura previa y el caso "Editorial Sur" (275:275) 130
12. Un significativo avance en materia de garantías. Caso "Pérez" (257:308) 132
13. Sobre la importancia de la disidencia en el caso "Gaffet" (262:246) 132

Pág.

SEGUNDA PARTE
DEL CAMBIO OPERADO A PARTIR DEL CASO "RAMOS", 135

Capítulo I. Período 1966-1976 137
1. El llamado exceso en el ejercicio del derecho de crítica. Caso "Riu" (265:186) 137
2. Sobre la verdadera esencia del derecho de prensa y el rechazo de la censura previa. Casos "García Mutto" (269:189) y "Calcagno" (269:195) 138
3. Un caso medular para el derecho de crítica. "Moreno y Timerman" (269:200) 140
4. Continuidad en materia de prohibición de censura. Casos "Prensa confidencial" (270:268) y "Sánchez Sorondo" (270:289) 141
5. Sobre el concurso de delitos. Caso "Agüero" (274:277) 142
6. De las restricciones derivadas de la declaración de estado de sitio. Caso "Primera Plana" (276:72) 143
7. Abrasión de la desmesura fáustica asignada a la restricción contenida en el artículo 32 de la Constitución Nacional. El leading-case "Ramos" (278:62) 144
8. Un cambio de relevancia en torno a la competencia originaria de la Corte. Caso "Baizos" (280:164) 147
9. El cine como derecho de expresión proyectada. Caso "Mallo" (282:392) 148
10. En torno al derecho de defensa vulnerado. Caso "Dalle Nogare" (284:54) 149
11. Sobre la obligación impuesta a un medio de difundir una noticia. Caso "Fernández Valdez" (284:345) 150
12. El control judicial y las medidas adoptadas por el Poder Ejecutivo durante el estado de sitio. Caso "Editorial Sarmiento" (293:560) 152

Capítulo II. Período 1976-1983 155
1. Acerca del poder de policía y otra forma de censura al derecho de expresión. Caso "Colombres" (295:215) 155
2. Modificación de la doctrina resultante de "Dalle Nogare". Un cambio diferencial en materia de garantías. Caso "Lectoure" (303:267) 156
3. En torno a las potestades de superintendencia. Caso "Antequeda" (304:543) 157
4. Excepcional defensa del derecho de prensa. Caso "Dercoem" (304:1020) 158
5. Un nuevo agravio derivado del concurso de delitos. Caso "Wisner" (304:1412) 158

Pág.

6. Sobre las restricciones irreparables a los derechos individuales. Caso "Salvat Editores" (304:474) 159

TERCERA PARTE
DEL PERÍODO DEMOCRÁTICO, 161

Capítulo I. Los "leading-cases" y su trascendencia 163
1. "Ponzetti de Balbín" (306:1892) y las responsabilidades ulteriores. Derecho a la privacidad e intimidad 163
2. El leading-case "Campillay" (308:789) y la doctrina de la fuente informativa. Los límites del derecho de dar información 164
3. "Costa" (310:508). La responsabilidad por "negligencia precipitada" o "simple culpa" 166
4. "La Prensa"(310:1715) y la inconstitucionalidad de una ley que impone restricciones a la libertad de imprenta. "La Nación" (316:2845) y el alcance de la indemnidad de la prensa en materia sancionatoria 166
5. "Verbitsky" (312:916). La apología del delito. Orden judicial que prohíbe una publicación 170
6. "Vago" (314:1517) y los primeros pasos hacia la adopción de la real malicia 172
7. "Miguel Ángel Ekmekdjian c/ Sofovich" (315:1492) y la operatividad del derecho de rectificación o respuesta 175
8. "María Romilda Servini de Cubría" (315:1943). Algunas precisiones en torno a la censura previa 178
9. "Federico Gutheim c/ Juan Alemann" (316:703). Delimitación de la esfera de privacidad 187
10. "Antonio Pérez Arriaga c/ Arte Gráfica Editorial Argentina S.A." (316:1623). La responsabilidad derivada de la publicación completa de fallos sobre cuestiones de familia 188
11. "Jorge Horacio Granada c/ Diarios y Noticias S.A." (316:2394). La responsabilidad derivada del adelanto indebido de una información 189
12. "Florencio Monzón" (317:2046). Un supuesto de suma trascendencia constitucional-procesal. Legitimación. Invocación del art. 63 del reglamento para la justicia nacional por parte de un periodista 190
13. "Ramos" (319:3428) y la consolidación de la doctrina de la real malicia 191
14. "Emisiones Platenses S.A." (320:1191). Otras restricciones al derecho de prensa, especialmente en lo que hace a la publicación comercial 197

Pág.

15. "Locche, Nicolino c/ Míguez, Daniel Aldo y otros" (321:2250). Sobre los efectos de la retractación y su incidencia en sede civil 201

16. "Amarilla, Juan Honofre s/ calumnias e injurias" (321:2258). Sobre la vigencia del principio constitucional de culpabilidad como presupuesto de pena. La falta de relevancia de la real malicia respecto del caso 204

Capítulo II. Entramado Jurisprudencial de las Materias Nucleares del Período 209

1. Entramado jurisprudencial de las materias nucleares del período 209
2. Sobre la aceptación del derecho de rectificación o respuesta como derecho individual 210
3. La doctrina de la fuente informativa y sus repercusiones 211
4. Sobre el standard jurisprudencial de la real malicia 219

Capítulo III. El universo de las subclasificaciones 231

Responsabilidad penal de la prensa y temas conexos

1. "Musotto" (310:1909). La incierta delimitación del delito de exhibiciones obscenas 232
2. "Mittelbach" (311:284) y el hábeas corpus en materia de competencia militar. "García" (312:1082) y la equiparación del personal militar retirado y en actividad 232
3. "Bresky" (311:1781). Nuevamente sobre el delito de exhibiciones obscenas. Sistema de calificación de películas. Falta de sentencia definitiva 233
4. Cuestiones de competencia. "Lugones" (312:987), "Acuña" (312:1114), "Caridi" (314:813), "Gilly" (316:2859) y "Olmos" (318:407) 234
5. "Itzigsohn de Márquez, Martha Paulina" (313:740) y el derecho de informar cuando se es parte del hecho que se narra. La "posibilidad" de corroborar mediante otras constancias la realidad de lo narrado 236
6. "Editor responsable y/o editor del diario La Nación" (316:1141) y el alcance del derecho a la información. La aptitud injuriante de la calificación de "delincuentes" y los requisitos de la responsabilidad penal 238
7. En cuanto a la responsabilidad del director de un periódico. "Ramos" (316:2548) y "Paixao" (319:2487) 239
8. En torno a la violación del estado jurídico de inocencia. "Morales Solá" (319:2741) 244

Pág.

9. "Dahlgren" (319:2925). Sobre la validez de la inmunidad gremial en un proceso penal y el control de constitucionalidad de oficio 249
10. "De Gainza" (320:985) y el instituto de la cosa juzgada. El alcance del recurso de revisión en referencia a los denominados "hechos nuevos" 250
11. "Gaggero" (320:1179) y la publicidad del debate 254
12. Cuestiones de índole procesal penal. Facultades de revisión de la Corte ante la falta de sentencia definitiva. Sobre la "exceptio veritatis" y la tardía introducción de la cuestión federal 257
13. Prescripción de la acción penal y actos constitutivos de secuela de juicio 260
14. "Viaña" (318:2348) y el alcance de las facultades disciplinarias del poder legislativo 265
15. Inmunidades legislativas. "Álvarez" (319:585) y "Cavallo" (321:2617) 268
16. Acerca de la vinculación entre la recusación de magistrados y la garantía de defensa en juicio. "Cavallo" (320:1920 y 321:3504) 271
17. Sobre los límites al ámbito de la privacidad y las expresiones de corte humorístico. "Alsogaray" (321:3404) y el periodismo de opinión 272
18. En relación al tratamiento de la cuestión federal. "Verbitsky" (322:1425) 273

Responsabilidad civil y algunas derivaciones. Temas de censura y otras restricciones

19. "Rosa M. J. Martínez Suárez de Tinayre c/ ATC-Canal 7" (308:823) y el beneficio para la comunidad de la actuación televisiva 276
20. "Lozada c/ Editorial Amfin" (311:1950). Algo más sobre el derecho a la intimidad 276
21. "Zurita c/ Editorial El Liberal s/ daños y perjuicios" (316:3191) y el alcance del derecho de informar 277
22. "Caracotche c/ Diario El Chubut y/o Impresora Chubutense S.R.L. y/o quien resulte propietaria s/ daños y perjuicios" (317:750 y 321:342) y la falta de tratamiento de la cuestión federal 279
23. "Gesualdi" (319:3085) y el daño moral 280
24. "Rudaz Bisson c/ Editorial Chaco S.A." (321:667) y la responsabilidad civil del editor 282
25. "Saucedo" (321:412) y las arbitrariedades en la apreciación de la prueba" 284
26. "Menem c/ Sokolowicz" (321:1454). En torno a los posibles medios probatorios, tratándose de un funcionario público 285
27. "Cancela" (321:2637) y las manifestaciones humorísticas 287

Pág.

28. Temas de censura y otras restricciones. "Kelly" (312:2103), "Consejo de Presidencia de la Delegación Bahía Blanca de la Asamblea Permanente por los derechos humanos" (315:1361), "Diario Nueva Provincia" (316:1768) y "TeleCableColor S.A. c/ COMFER" (320:1022) 291

ANEXO

I. La cotidiana gota de cicuta 299

II. Los EE.UU. y la divergencia de criterios sobre la protección a la empresa publicitaria 311

III. La especialización del periodismo, por Adolfo Roberto Vázquez 329

IV. Declaración hemisférica sobre libertad de expresión. Declaración de Chapultepec 333

V. Etica en las comunicaciones sociales. Pontificio Consejo para las Comunicaciones Sociales 337

VI. Hay que rescatar la Justicia, por Julio Saguier 357

VII. Códigos de ética periodística 361

A. Códigos Internacionales de Ética periodística 361

UNESCO - Código internacional de ética periodística 361

Federación Internacional de Periodistas - Declaración de principios de conducta de los periodistas 363

Consejo de Europa - Código europeo de deontología del periodismo 364

B. Códigos de países europeos. Análisis gráfico comparativo 372

Código de conducta de periodistas británicos 374

Código de ética del sindicato eslovaco de periodistas 379

Código de periodistas de la República de Eslovenia 381

Código deontológico de la profesión periodística en España 386

Declaración de principios de la profesión periodística en Catalunya 390

Pautas para la correcta práctica periodística en Finlandia 393

Carta de los deberes profesionales de los periodistas franceses 397

Grecia - Principios éticos 397

Código de ética periodística de Hungría 398

Pág.

VIII. El Caso "Reno v. A.C.L.U." 403

APÉNDICE

Listado de fallos dictados por la C.S.J.N. en materia de prensa desde 1863 hasta 2000 443

Listado de Fallos en materia de prensa clasificados según la presidencia de la Corte Suprema bajo la cual fueron dictados 461

Bibliografía 475