ÍNDICE GENERAL

Prólogo XIX
Prefacio XXIII
Agradecimientos XXV

CAPÍTULO I
INTRODUCCIÓN

..... 1

CAPÍTULO II
MARCO HISTÓRICO Y DE DERECHO COMPARADO

I. El régimen jurídico y su análisis histórico y de derecho comparado 8
1. La importancia de adoptar una visión histórica del régimen jurídico de la pesca 8

II. La evolución histórica 9
1. La manera histórica de tratar la pesca por los romanos 9
2. El primer paso en la intervención administrativa sobre el recurso natural 11
3. Peligra el recurso. La inclusión en el dominio del Estado. El avance sobre los espacios marinos de importancia 12
4. La protección de los recursos marinos desde el derecho internacional del medio ambiente 12

III. Régimen jurídico comparado de la pesca: España 30
1. La visión en el derecho comparado 30

2.-Algunas prevenciones metodológicas 31
3. Tópicos que nos interesarán en la visión comparada 33
4. El sistema en España 33
a) El régimen jurídico de la pesca en España 33
b) La distribución de las competencias entre el Estado español y las Comunidades Autónomas 40
c) El rol de la Comunidad Europea en la conservación y gestión de los recursos pesqueros y su incidencia en el ámbito español 46
d) El Reglamento 2371/2002 del Consejo de la Comunidad Europea: una aproximación al enfoque ecosistémico para la regulación de la pesca 49
5. Otros casos en Europa: Francia 61
6. Conclusiones sobre el sistema de la Comunidad y su influencia sobre el régimen de pesca de España 62

IV. La pesca en México 64
1. La estructura jurídica de México: la descentralización a través de un modelo de Estado federal 64
2. La evolución histórica de la pesca en México 65
3. Regulación constitucional respecto a los recursos vivos marinos en la Constitución de México 69
4. Ley de Pesca del 24/7/2007 71
5. Conclusiones sobre el sistema de México 80

CAPÍTULO III

EL RÉGIMEN JURÍDICO DE LA PESCA EN LA ARGENTINA

I. El sistema en la República Argentina 84
1. Primer período, los peces como *res nulius* 84
2. La patrimonialización de los recursos vivos del mar a favor del Estado 89
3. La opinión de la doctrina jurídica respecto al régimen jurídico de los peces 90
4. La jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación respecto al régimen jurídico de los recursos vivos del mar como bien del "dominio público" 94
5. Los peces como bienes de dominio público: una interpretación para la tesis de la Corte 98
6. El devenir histórico del régimen jurídico de la pesca desde la ley 17.500 en la Argentina 110
a) El sistema olímpico 110

b) La proliferación de regulaciones parciales 111
c) La promoción industrial, y el mercado concentrador de pesca 111

II. La Ley Federal de Pesca 24.922 113
1. Las principales características del régimen de la Ley Federal de Pesca 113
2. El régimen jurídico de explotación del recurso 114
3. Los permisos de pesca son autorizaciones (permisos) y no concesiones —la cuestión de la indemnización en las limitaciones a los particulares— 116
a) Autorizaciones simples y operativas 118
b) Autorizaciones de operación y de funcionamiento 120
c) Permisos de pesca como autorizaciones —no concesiones— operativas y de funcionamiento 121
4. Jurisprudencia 124
a) El caso "Periopontis SA v. Estado Nacional - Ministerio de Economía - Secretaría de Agricultura, Ganadería, Pesca y Alimentos" de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal, sala 2 125
b) El caso "Provincia de Río Negro s/*mandamus*" 128
c) Causa "Pesquera Leal SA v. Estado Nacional - Secretaría de Agricultura, Ganadería y Pesca s/medida cautelar" 133
d) Causa "Rosmar SA v. Secretaría de Agricultura, Ganadería, Pesca y Alimentación" 135
e) La causa "Fernández de Balbiano, Esther v. Costa Brava SRL" 138
f) La causa "Iannone, Eduardo H. y otros v. Merlan Atlántico Sur SA s/incidente de nulidad por simulación y/o fraude" 139
g) La causa "Casime, Carlos Alberto v. Estado Nacional s/amparo" 140
h) Conclusiones sobre estas resoluciones 145

III. Primeras conclusiones respecto al régimen jurídico de la pesca en el marco del desarrollo sostenible 147
1. La necesaria revisión del régimen jurídico de la pesca en el marco del desarrollo sostenible 147

CAPÍTULO IV

LA PESCA Y EL MODELO DE DESARROLLO SOSTENIBLE EN LA CONSTITUCIÓN ARGENTINA

I. El marco constitucional de la sostenibilidad en el desarrollo 150
1. El derecho ambiental y la utilización de los recursos naturales .. 150
2. El modelo de desarrollo sostenible y el rol de la política sobre el aprovechamiento de los recursos naturales 153

II. Las etapas del constitucionalismo, las generaciones de derechos y los diferentes modelos democráticos 156
1. Los tres modelos constitucionales y la democracia participativa 156
a) Constitucionalismo clásico, los derechos de primera generación, la democracia representativa 156
b) Constitucionalismo social 157
c) La tercera etapa en el constitucionalismo: la democracia participativa y de consensos, los derechos de incidencia colectiva .. 158

III. El modelo constitucional argentino 159
1. El desarrollo sostenible en el marco de una democracia participativa y de consensos en la Argentina 159
2. La democracia participativa y de consensos, una nueva forma de gestión de los bienes colectivos 160
3. La democracia y el desarrollo sostenible, un nuevo contenido para las políticas públicas 162

IV. Conclusiones 165
1. El nuevo modelo constitucional en la gestión de los bienes colectivos. 165
2. Los dos ámbitos de actuación de la pesca sostenible 166

CAPÍTULO V

LA LEY GENERAL DEL AMBIENTE Y LA LEY FEDERAL DE PESCA

I. La Ley General del Ambiente como ley marco disciplinando la Ley Federal de Pesca 168
1. El esquema de ley marco 168
2. La ley marco y las leyes sectoriales anteriores y posteriores 173
3. La regla de supletoriedad: el conflicto entre las leyes especiales anteriores y la LGA 175
4. La Ley Federal de Pesca interpretada desde y hacia la LGA 180

II. La interpretación de la Corte Suprema de Justicia de la Nación respecto a esta regla de supletoriedad 182
1. Minería ambiental en el caso "Villivar" por el conflicto Oro Esquel 182
2. La regla de integración en "Villivar" 184
3. La regla de supletoriedad en "Villivar" 184

III. La Ley Federal de Pesca como ley ambiental tributaria de la Ley General del Ambiente 185
1. El principio de integración como base para considerar a la LFP como ley ambiental 185
2. La Ley Federal de Pesca desde y hacia la Ley General del Ambiente. 186
3. La Ley Federal de Pesca como norma ambiental 187

IV. La jurisprudencia que interpreta la Ley Federal de Pesca desde y hacia la Ley General del Ambiente 188
1. El caso "Cámara Pesquera Marplatense v. Estado Nacional (SAGPyA) s/Acción de Amparo" resuelto por la Cámara Federal de Mar del Plata 189
2. La causa "Periopontis SA v. Estado Nacional - Ministerio de Economía - Secretaría de Agricultura, Ganadería, Pesca y Alimentos", de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal, sala 2 192

V. Conclusiones: el régimen legal de la pesca desde el derecho ambiental: la integración y la supletoriedad 193

CAPÍTULO VI

LA LEY FEDERAL DE PESCA Y LOS DERECHOS DE LA NACIÓN Y LAS PROVINCIAS SOBRE LOS RECURSOS VIVOS DEL MAR

I. Los títulos competenciales que dan base al Estado Nacional para la regulación de la Ley Federal de Pesca 195
1. La Ley Federal de Pesca como ley mixta 195
a) La LFP como norma federal 196
b) La LFP como norma de comercio interjurisdiccional 196
c) La LFP como norma de derecho civil y comercial (art. 75, inc. 12) 197
d) La LFP como norma de presupuestos mínimos de protección ambiental (PMPA en adelante) y utilización racional de los recursos naturales (tercer párrafo del art. 41, CN) 197
e) La LFP como norma de desarrollo de normas internacionales aprobadas por el Congreso (art. 75, inc. 22) 198
f) La LFP como ley intrafederal 198
2. El *leading case* "Argenova" y la opinión de la Corte Suprema de Justicia de la Nación respecto a la base competencial de la Ley Federal de Pesca 24.922 199

II. Las jurisdicciones provinciales y nacional, y el sistema creado por la LFP 201
1. Los derechos de la Nación y de las provincias costeras sobre el recurso ictícola 201
2. Los antecedentes históricos respecto a los derechos de las provincias y la Nación sobre el mar 204
3. Las normas provinciales más importantes respecto a pesca marítima 210

III. La doctrina en relación a los derechos de las provincias y la Nación 213
1. La opinión de Germán Bidart Campos 213
2. Néstor Pedro Sagüés 214

3. Nuestra opinión respecto a los derechos de la Nación y las provincias sobre los recursos del mar 215

IV. La doctrina de la Corte respecto a los derechos de la Nación y las provincias 217
1. La jurisprudencia de la Corte respecto a las provincias nacidas de territorios nacionales, sus límites y su influencia en los derechos sobre el mar: la sentencia "La Pampa, Provincia de v. Mendoza, Provincia de s/acción posesoria de aguas y regulación de usos" por el Río Atuel 217
2. La jurisprudencia de la Corte respecto a los derechos de las provincias y la Nación en materia de hidrocarburos: la causa "Total Austral" 222
3. La jurisprudencia de la Corte respecto a la competencia de la Nación en relación a la regulación de la pesca en nuestro mar: la evolución desde la causa "Harengus" (1994) hasta "Argenova". 224

V. La definición de la ley 24.922 respecto a los derechos de la Nación y las provincias respecto al recurso ictícola 229
1. Los arts. 3° y 4°, LFP, y su base competencial 229
2. El art. 3°: los recursos de dominio provincial con jurisdicción concertada 230
3. Los derechos de dominio y jurisdicción exclusivos de la Nación, en el marco de la concertación propugnada por la LFP 232
4. El ámbito de aplicación de la ley (art. 5°, LFP) 234
5. La jurisprudencia de la Corte respecto a los límites de las facultades de las provincias en la regulación de la pesca por fuera del esquema de la LFP 240
a) La causa "Santa Cruz, Provincia de v. Estado Nacional s/acción de amparo" 240
b) La causa "Servicios Portuarios Integrados SA v. Chubut, Provincia del s/acción de amparo" 241
c) La causa "Pesquera Olivos SA y otra v. Chubut, Provincia del s/acción declarativa" 242
d) La causa "Arbumasa SA v. Chubut, Provincia del s/acción declarativa de inconstitucionalidad" del 11/3/2003 244
e) La causa "Arbumasa SA v. Chubut, Provincia del s/acción declarativa de inconstitucionalidad" del 7/3/2006 244
f) La causa "Argenova SA v. Santa Cruz, Provincia de s/acción declarativa" del 14/12/2010 245

VI. Conclusiones respecto a la división de competencias entre provincias y Nación 248
1. El sistema de manejo unificado, los derechos de las provincias desde una autolimitación de la Nación 248

CAPÍTULO VII

LA LEY FEDERAL DE PESCA COMO LEY AMBIENTAL

I. La Ley Federal de Pesca como ley ambiental 251
1. La Ley Federal de Pesca como ley de protección de los recursos vivos y del ecosistema marino 251
2. La LFP como norma de protección de derechos de tercera generación 252
3. ¿La LFP es norma de presupuestos mínimos? 253
4. Los presupuestos mínimos de protección ambiental de la LFP: de contenido y de forma 255

II. Primer presupuesto mínimo de protección ambiental: el manejo concertado, la coordinación interadministrativa y la democracia de consenso.... 256
1. El federalismo ambiental como ámbito de concertación y base para el sistema de manejo de los recursos vivos marinos en la Argentina .. 256
2. La concertación como espacio de generación de políticas de interés común a la Nación, las provincias y la Ciudad Autónoma de Buenos Aires 257
3. Los Consejos Federales como técnica de concertación de políticas comunes 259
4. El modelo de los sistemas ambientales 262
5. El Sistema Federal Ambiental en Argentina: el COFEMA 267
6. El Consejo Federal del Medio Ambiente (COFEMA) 268
7. El Consejo Federal Pesquero 269
a) Conformación del Consejo y adhesiones provinciales 269
b) Funcionamiento del Consejo 271
8. La Autoridad de Aplicación de la Ley Federal de Pesca 273
9. La coordinación de funciones entre Autoridad de Aplicación Nacional y Consejo Federal Pesquero 274
10. Conclusiones respecto al sistema de concertación y coordinación de la LFP 284

III. La emergencia ambiental pesquera 285
1. La emergencia pesquera 285
2. La emergencia ambiental 286
3. La regla que trae la LFP sobre emergencia, los requisitos 287
4. Un ejemplo de emergencia pesquera 290
5. Conclusiones respecto al sistema de emergencia ambiental pesquera 291

IV. Información pública ambiental en materia de pesca 292
1. El derecho de acceso a la información pública ambiental 292
2. El acceso a la información en la Constitución Nacional 297
3. El acceso a la información pública ambiental en las leyes nacionales 25.675 y 25.831 299

4. El dec. 1172/2003 y el acceso a la información pública en órganos federales como la Autoridad de Aplicación y el Consejo Federal Pesquero 306
5. Excepciones 310
6. Indicadores sobre el funcionamiento de un buen sistema de acceso a la información pública ambiental 314
7. Conclusiones 317

V. La participación ciudadana en el sistema de la Ley Federal de Pesca. 318
1. La participación ciudadana como principio fundamental en la gestión del ambiente 318
2. Las diferentes técnicas administrativas de participación ciudadana 321
3. Participación orgánica en corporaciones públicas: los municipios costeros y los sindicatos 321
a) Municipios costeros 322
b) Los sindicatos y las cámaras empresarias en la Comisión Asesora Honoraria: participación corporativa en órganos no corporativos 324
c) Participación en órganos de una Administración no corporativa.. 327
d) Participación en órganos especializados de asistencia, propuesta, control y consejo: la falta de una Comisión o Consejo con la debida participación 328
e) La participación en representación de voluntad privada, la transparencia en los mecanismos de *lobby* en el dec. 1172/2003 330
f) La participación desde la intervención de expertos 332
4. La participación funcional 333
a) Participación en informaciones públicas y la opinión en los mecanismos de evaluación de impacto ambiental y evaluación ambiental estratégica, previstas en la LGA (arts. 20 y 21) 333
5. La participación cooperativa 351
6. Conclusiones respecto a la participación ciudadana en el ámbito de la Ley Federal de Pesca 353

CAPÍTULO VIII

LA GESTIÓN ECOSISTÉMICA DEL RECURSO PESQUERO: LA PREVENCIÓN, PRECAUCIÓN, CONSERVACIÓN, Y EL DAÑO AL AMBIENTE EN EL ÁMBITO PESQUERO

I. La gestión ecosistémica en el marco de la pesca 356
1. El enfoque ecosistémico. Definición 356
2. Gestión ecosistémica de la pesca es gestión ambiental 358

3. La conservación, protección y administración de los recursos vivos marinos en la LFP como norma ambiental 361

II. Los institutos de conservación del recurso 365
1. La Captura Máxima Permisible como instrumento de derecho ambiental 365
2. La política de investigación como elemento clave para la razonabilidad de las CMP 370
3. Un procedimiento participado de adopción de CMP 373
4. Especies de CMP considerando las especies de TACS en el sistema europeo 374
5. Las cuotas individuales derivadas de la CMP 375
6. Las medidas técnicas de protección (cualitativas): vedas temporales y espaciales, artes y tipos de pesca, enfocadas a la utilización racional del recurso y la protección del ecosistema 377

III. Los principios de derecho ambiental aplicados a estos instrumentos de protección del ambiente 382
1. Los principios de derecho ambiental aplicados a los instrumentos de protección del recurso natural 382
2. La aplicación del principio de prevención en el marco de las CMP .. 382

IV. La evaluación de impacto ambiental y la evaluación ambiental estratégica aplicadas a los planes de pesca 388
1. La evaluación de impacto ambiental y la evaluación ambiental estratégica en la LGA, para la protección de la biodiversidad en el sistema pesquero 388
2. La evaluación de impacto ambiental 389

V. La evaluación ambiental estratégica y la pesca 400
1. La evaluación ambiental estratégica 400
2. La EAE en la Directiva 2001/42/CE 401
3. La EAE en la ley 9/2006 en España 402
4. La EAE como instrumento de protección del ambiente en relación a los planes en materia de pesca 406
5. El plan integral para la sostenibilidad de los recursos y ecosistemas marinos 410
6. La EAE en la jurisprudencia de la Corte: el caso "Salas" 412

VI. El principio precautorio en las políticas pesqueras 415
1. El principio precautorio 415
2. El principio precautorio en la LGA 417
3. La precaución en la pesca, las pautas para su aplicación 418
4. La precaución como base para la razonabilidad de las decisiones políticas en materia pesquera 430
5. Jurisprudencia referida a la precaución como pauta para la razonabilidad del poder de policía 434
6. Emergencia pesquera y principio precautorio 437

VII. Las áreas naturales protegidas marinas y el principio de conservación de la biodiversidad y la naturaleza 441
1. Las áreas naturales protegidas marinas 441
2. El desarrollo sostenible y los principios de conservación de la integridad del sistema ecológico y de la protección de la biodiversidad 442
3. La gestión de las áreas naturales protegidas marino-costeras 445

VIII. El daño ambiental de incidencia colectiva 448
1. El daño al ambiente 448
2. La responsabilidad civil por daño al ambiente 450
3. Los posibles daños al ambiente y la pesca 452

IX. Conclusiones 456

CAPÍTULO IX

CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES

I. Epílogo 462

II. Recomendaciones 468

III. Conclusiones finales 470

Bibliografía 471

Índice temático de jurisprudencia sobre pesca 481

ANEXO NORMATIVO

Política ambiental nacional 487

Régimen Federal de Pesca 503