

# ÍNDICE GENERAL

Pág.

## CAPÍTULO 1

### LA LIBERTAD DE CULTO Y EL DERECHO A LA EDUCACIÓN

#### 1. PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DEL DERECHO A LA EDUCACIÓN

*Por Damían Azrak y Maximiliano Carrasco*

1. Introducción.....	3
2. La educación como precondition de una ciudadanía democrática	3
3. El derecho a la educación en la Constitución Nacional .....	5
3.1. Los instrumentos internacionales de Derechos Humanos con jerarquía constitucional (art. 75, inc. 22) que reconocen el derecho a la educación.....	6
4. Algunas precisiones respecto de los alcances del derecho a la educación.....	8
4.1. La educación laica como principio democrático e igualitario	8
4.2. Gratuidad.....	11
4.3. El derecho a la educación y su vínculo con el derecho a la igualdad .....	12
4.3.a. Igualdad de mujeres y varones en el acceso a establecimientos educativos.....	13
4.3.b. Educación inclusiva de las personas con discapacidad	14
4.3.c. El derecho a la educación, a enseñar y la igualdad.....	16
4.4. Educación bilingüe e intercultural de los pueblos indígenas ..	18
4.5. Derecho a aprender y objeción de conciencia .....	19

	Pág.
<b>2. LA LIBERTAD RELIGIOSA EN LA ARGENTINA</b>	
<i>Por Nahuel Maisley</i>	
1. El predominio liberal en la Convención Constituyente de 1853.....	24
2. El "pacto laico" de fines de siglo XIX y principios del siglo XX .....	27
3. La libertad religiosa en la era de las dictaduras.....	32
4. La libertad religiosa en la vuelta a la democracia .....	36
5. La reforma constitucional y la consolidación de interpretación igualitaria.....	46
6. Regulación actual.....	49
 <b>3. LA REMOCIÓN DEL PRIVILEGIO CATÓLICO</b>	
(COLUMNA)	
<i>Por Laura Saldivia Menajovsky</i>	
.....	53
 <b>CAPÍTULO 2</b>	
<b>LOS DERECHOS DEL ARTÍCULO 14 BIS</b>	
<b>1. DERECHO CONSTITUCIONAL LABORAL</b>	
<i>Por Jonás Elfman</i>	
1. Origen .....	59
2. El principio protectorio .....	62
3. Derechos individuales del trabajador .....	63
3.1. Condiciones dignas y equitativas de labor.....	63
3.2. Jornada limitada, descanso y vacaciones pagas .....	64
3.3. Retribución justa y salario mínimo, vital y móvil .....	65
3.4. Igual remuneración por igual tarea .....	67
3.5. Participación en las ganancias de la empresa, con control de su producción y colaboración en su dirección .....	69
3.6. Estabilidad en el empleo privado y en el empleo público .....	71
4. Derechos colectivos del trabajador .....	76

	Pág.
4.1. Organización sindical libre y democrática: El modelo sindi- cal.....	76
4.2. Derecho de huelga, celebración de CCT, arbitraje y concilia- ción.....	81
4.3. Protección de los representantes sindicales .....	82
 <b>2. EMPLEO PÚBLICO: LA IDONEIDAD Y ESTABILIDAD COMO GARANTÍAS INSTRUMENTALES</b>	
<i>Por Matías A. Sucunza</i>	
1. Reforzamiento constitucional-convencional de la protección del trabajo .....	85
2. Diferencias entre empleo público y "privado": la constituciona- lización de las lecturas.....	87
3. Conceptualización y alcance de la noción de empleo público .....	89
4. Empleo público y Estado: política y organización .....	94
5. Trascendencia del empleo público: el sentido de la idoneidad y estabilidad .....	96
6. Idoneidad .....	97
6.1. Antecedentes .....	97
6.2. Concepto.....	98
6.3. Finalidad .....	100
6.4. Necesidad y poder de reglamentación, requisitos, categorías sospechosas y acciones positivas.....	101
6.5. La nacionalidad como requisito .....	108
6.6. Edad.....	112
6.7. Discapacidad.....	113
6.8. El concurso como método de selección de idoneidad .....	116
7. Estabilidad.....	121
7.1. Antecedentes .....	121
7.2. Concepto.....	124
7.3. Adquisición del derecho a la estabilidad .....	125
7.4. Finalidad.....	126
7.5. Alcance.....	127
7.5.a. Contenido .....	127
7.5.b. Absoluta o propia .....	128

	Pág.
7.5.c. La remuneración .....	129
7.5.d. Los contratados y el personal "temporario" .....	131
7.5.e. Tercerizaciones: limitación de responsabilidad .....	136
7.5.f. Empleo y planes sociales .....	137
7.6. Pérdida de la estabilidad.....	139
7.6.a. Falta .....	139
7.6.a.1. El problema de la "pérdida de confianza" .....	140
7.6.a.2. Control judicial .....	141
7.6.a.3. <i>Mobbing</i> y estabilidad .....	141
7.6.b. Las reestructuraciones: una práctica (im)"prescindible" .....	142

### 3. EL DERECHO A LA VIVIENDA DIGNA Y ADECUADA. UNA APROXIMACIÓN

*Por María Victoria Ricciardi*

1. Introducción.....	145
2. El reconocimiento del derecho a la vivienda en la Constitución argentina.....	148
3. El Estado social en la Constitución Nacional .....	159
4. La justiciabilidad del derecho a la vivienda.....	166
5. La garantía del mínimo esencial y el modelo de revisión razonable..	172

### 4. LA SEGURIDAD SOCIAL

*Por Federico Orlando*

1. Introducción.....	181
2. El derecho a la seguridad social: conceptos preliminares y sustrato legal.....	181
3. El derecho a la seguridad social en la Argentina.....	183
3.1. Las asignaciones familiares.....	183
3.2. El seguro de desempleo .....	184
3.3. La cobertura de riesgos del trabajo.....	184
3.4. La cobertura de salud.....	184
3.5. La cobertura previsional de jubilaciones y pensiones .....	185
4. El derecho a la jubilación: el problema de la movilidad.....	186

	Pág.
5. La AUH: ¿condicionalidades versus derechos?.....	190
6. El Programa Médico Obligatorio (PMO): algunas decisiones trascendentales .....	200

### 5. DESAFÍOS DE LA LIBERTAD SINDICAL

(COLUMNA)

*Por Horacio Meguira*

205

### CAPÍTULO 3

### LA IGUALDAD

#### 1. IGUALDAD

*Por Laura Clérico, Martín Aldao y Liliana Ronconi*

1. Introducción: la igualdad desacoplada.....	211
2. La igualdad y la paridad participativa.....	213
3. Los marcos de la igualdad en la Constitución.....	215
3.1. Los modelos de igualdad en la reforma de 1994: ¿la desigualdad des-enmarcada?.....	221
3.2. La interpretación constitucional de la igualdad: herramientas argumentativas.....	222
3.2.a. La igualdad formal.....	222
3.2.b. Igualdad jurídica: intensidades de control.....	223
3.2.b.1. El examen de igualdad como no discriminación en el caso paradigmático de la nacionalidad o condición de nacional: luces y sombras.....	227
3.2.b.2. Edad: criterio de clasificación que puede devenir sospechoso.....	231
3.2.b.3. Situación de Discapacidad .....	237
3.2.c. La insuficiencia el examen de igualdad como no discriminación ante la neutralidad de la norma: desigualdad directa, desigualdad indirecta .....	241
3.2.d. Igualdad como no sometimiento: desigualdad estructural.....	242
3.2.e. Igualdad como redistribución y reconocimiento .....	245

	Pág.
3.2.e.1. Igualdad como redistribución. Ejemplos jurisprudenciales .....	246
3.2.e.2. Igualdad como reconocimiento. Algunos ejemplos jurisprudenciales .....	250
3.2.f. La igualdad multidimensional .....	254
4. Conclusiones .....	255

## 2. ESCLAVITUD EN EL SIGLO XXI

*Por Daniela Pearce*

1. Antecedentes .....	259
2. Prohibición constitucional .....	260
3. Definición de esclavitud .....	262
4. Bien jurídico protegido .....	264
5. Prácticas análogas a la esclavitud .....	265
5.1. Servidumbre .....	265
5.1.a. Servidumbre por deudas .....	267
5.1.b. Servidumbre de la gleba .....	267
5.2. Matrimonio forzado o servil .....	268
5.3. Prostitución forzada .....	268
5.4. Explotación de niños y adolescentes .....	268
5.5. Trabajo forzoso .....	269
5.6. Trata de personas .....	270
5.6.a. Trata y tráfico ilícito de migrantes .....	272
5.6.b. Trata con fines de explotación laboral .....	273
5.6.c. Trata con fines de explotación sexual .....	275
5.6.c.1. Trata y su vinculación con la explotación de prostitución ajena .....	275
5.7. Tráfico de órganos humanos .....	278
6. Conclusión .....	279

## 3. DERECHO A MIGRAR Y DERECHOS DE LOS MIGRANTES EN LA ARGENTINA

*Por Marta Monclús Masó*

1. Argentina, tierra de oportunidades .....	281
---	-----

	Pág.
2. Viejos y nuevos migrantes .....	283
3. El reconocimiento constitucional del derecho a migrar y de la igualdad jurídica entre nacionales y extranjeros .....	287
4. La expulsión como herramienta de control migratorio .....	290
5. Discursos y prácticas que contradicen el reconocimiento constitucional del derecho a migrar .....	292
6. El futuro del derecho constitucional a la migración .....	296

## 4. PUEBLOS INDÍGENAS EN LA CONSTITUCIÓN ARGENTINA

*Por Silvina Ramírez*

1. Preexistencia .....	301
2. Educación bilingüe e intercultural .....	302
3. Derechos territoriales y gestión de los recursos naturales .....	302
4. El derecho a la consulta .....	308
5. Personería jurídica .....	310
6. Atribuciones concurrentes de la provincia y la Nación .....	312
7. Matriz constitucional liberal vs. derechos de los pueblos indígenas .....	312

## 5. DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD

*Por Demián Zayat*

1. Introducción .....	315
2. El modelo social .....	318
3. El sistema de prestaciones básicas .....	321
4. ¿Quiénes deben brindar las prestaciones? .....	323
5. Jurisprudencia sobre la responsabilidad de las prestaciones .....	326
6. Derecho al trabajo de las PCD .....	330
7. Educación inclusiva .....	332
8. Accesibilidad .....	334
9. Conclusiones .....	336

	Pág.
<b>CAPÍTULO 4</b>	
<b>LA PROPIEDAD</b>	
<b>1. DERECHO DE PROPIEDAD. CONTROL DE RAZONABILIDAD DE SUS RESTRICCIONES. LA EXPROPIACIÓN</b>	
<i>Por Juan Ignacio Sáenz</i>	
1. Noción de "propiedad" .....	341
2. La doctrina de los "derechos adquiridos" como protección de la propiedad .....	343
3. Revisión de las restricciones a la propiedad .....	345
4. Posiciones protectorias de la propiedad .....	355
5. La expropiación .....	356
5.1. La declaración de utilidad pública .....	357
5.2. Indemnización .....	359
5.3. Juicio de expropiación .....	360
<b>2. LAS GARANTÍAS CONSTITUCIONALES EN MATERIA TRIBUTARIA. SUS CONTORNOS CONCEPTUALES SEGÚN LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA</b>	
<i>Por Federico Orlando y Sheila Heimenrath</i>	
1. El principio de capacidad contributiva .....	365
1.1. Conceptos preliminares .....	365
1.2. La capacidad contributiva como piso tributario .....	369
1.3. La capacidad contributiva como causa y como medida del tributo .....	370
1.4. Algunos precedentes jurisprudenciales .....	371
2. El principio de igualdad .....	372
3. El principio de progresividad .....	375
4. El principio de no confiscatoriedad en materia tributaria .....	378
4.1. Aclaraciones conceptuales .....	378
4.2. El reconocimiento constitucional .....	380
4.3. La no confiscatoriedad y la propiedad privada .....	381
4.4. La Corte dice .....	383

	Pág.
5. El principio de reserva de ley .....	386
5.1. Conceptos básicos .....	386
5.2. La extensión del principio de reserva: su aplicación a las diferentes especies de tributo .....	386
5.3. El principio de reserva de ley y los elementos constitutivos del tributo .....	389
5.3.a. El elemento material del hecho imponible y la reserva de ley .....	389
5.3.b. El elemento personal y la reserva de ley .....	390
5.3.c. El elemento temporal y la reserva de ley .....	390
5.3.d. El elemento cuantitativo y la reserva de ley .....	390
6. El principio de irretroactividad de las leyes en materia tributaria .....	391

**3. DESAFÍOS DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL EN LA CONSTITUCIÓN NACIONAL**

*Por Celia Lerman*

.....	395
-------	-----

**CAPÍTULO 5**

**GARANTÍAS**

**1. EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD. SIGNIFICADO Y ALCANCE DEL "NULLUM CRIMEN SINE LEGE"**

*Por Gustavo A. Beade*

1. Introducción .....	403
2. El principio de legalidad penal: reconocimiento .....	404
2.1. <i>Lex scripta</i> .....	407
2.2. <i>Lex praevia</i> .....	409
2.3. <i>Lex stricta</i> .....	412
2.4. <i>Lex certa</i> .....	414
3. Palabras finales .....	417

	Pág.
<b>2. INVOLABILIDAD DE LA DEFENSA DE LA PERSONA Y DE LOS DERECHOS</b>	
<i>Por José Ipohorski</i>	
1. Palabras previas sobre el derecho penal .....	426
2. El debido proceso en materia penal .....	432
3. Las garantías en el marco del proceso penal .....	434
4. Juez natural e imparcialidad del juzgador .....	435
5. Principio de inocencia y prohibición de autoincriminación .....	440
6. La acusación .....	442
7. Particularidades del derecho de defensa: imputación, congruencia y control de la prueba .....	444
8. La regla de exclusión .....	448
9. El derecho de recurrir la sentencia de condena .....	451
10. El derecho a un juicio rápido .....	454
11. Imposibilidad de juzgar dos veces a la persona por el mismo hecho .....	457
12. Las detenciones en el marco del proceso penal .....	462
13. La prisión preventiva .....	463
14. El debido proceso en sede administrativa y otras derivaciones .....	465
<b>3. LA GARANTÍA DEL PLAZO RAZONABLE</b>	
<i>Por Eugenia Artabe</i>	
1. La garantía .....	471
2. Constitución Nacional y los instrumentos internacionales .....	473
3. Pautas a tener en cuenta .....	473
3.1. Sobre la determinación del plazo razonable .....	473
3.2. Sobre las consecuencias de la superación del plazo razona- ble .....	476
4. Palabras finales .....	479
<b>4. EL DERECHO A LA INTIMIDAD</b>	
<i>Por José Ipohorski</i>	
1. Introducción y fundamento normativo .....	481

	Pág.
2. Algunas consideraciones históricas .....	483
3. Intimidad y autonomía: puntos de contacto .....	486
4. Ámbito de protección .....	488
5. La protección de la intimidad frente a otros sujetos o entidades .....	493
6. La intimidad frente a la investigación criminal .....	496
7. La protección de la correspondencia y las comunicaciones .....	500
8. Grabaciones subrepticias y agentes encubiertos .....	505
9. La intimidad y los intereses económicos de las personas .....	508
10. La intimidad en el ámbito laboral .....	510
11. La intimidad y la seguridad de la población: el problema de las tareas de inteligencia .....	512

**5. EL MANDATO CONSTITUCIONAL DE CÁRCELES "SANAS Y LIMPIAS".  
PASADO Y PRESENTE DE UNA PRESCRIPCIÓN INCUMPLIDA**

*Por Ana Clara Piechestein*

1. Apuntes históricos: ser y deber ser de la cárcel .....	515
2. El contenido de los preceptos (más de) siglo y medio después .....	524
2.1. Jurisprudencia de la CIDH .....	526
2.2. Jurisprudencia de la CSJN .....	530
3. Apuntes críticos .....	538

**CAPÍTULO 6**

**EL DERECHO A LA AUTONOMÍA PERSONAL**

**I. EL DERECHO A LA AUTONOMÍA PERSONAL: LAS ACCIONES  
PRIVADAS DEL ART. 19 DE LA CONSTITUCIÓN NACIONAL**

*Por Fernando Braccacini*

1. Introducción .....	545
1.1. Fundamentos .....	545
1.2. Antecedentes históricos .....	549
2. Conceptualización .....	551

	Pág.
2.1. Derecho a la privacidad.....	551
2.2. Distinción entre el derecho a la privacidad y el derecho a la intimidad.....	552
2.3. Interpretación del art. 19 de la CN: ¿Qué alcance cabe otorgar a las “acciones privadas que de ningún modo ofendan el orden y la moral pública, ni perjudiquen a terceros”.....	556
2.3.a. La doctrina de las acciones interiores.....	556
2.3.b. La doctrina de las acciones exteriores.....	558
2.3.b.1. Interpretación restrictiva del art. 19 de la CN ...	558
2.3.b.2. Interpretación amplia del art. 19 de la CN.....	560
3. Contenido y alcances del derecho a la privacidad.....	562
3.1. Libre elección de plan de vida.....	562
3.1.a. Concepto.....	562
3.1.b. Neutralidad estatal.....	562
3.1.c. Perfeccionismo.....	563
3.1.d. El Estado frente a la libre elección de planes de vida: ¿Deber de no interferir o de asegurar?.....	565
3.1.d.1. La no interferencia estatal en asuntos privados...	565
3.1.d.2. La obligación estatal de asegurar la libre elección de un plan de vida.....	569
3.1.d.2.1. La posición paternalista.....	570
3.1.d.2.2. La dimensión emancipatoria de la autonomía individual.....	572
4. El límite de la autonomía personal: el daño a terceros.....	574
4.1. El principio general de daño.....	574
4.2. El argumento de la defensa social.....	575
4.2.a. Relevancia en el plan de vida del autor.....	577
4.2.b. Relevancia en el plan de vida de la supuesta víctima....	577
4.2.c. Comportamiento imitativo.....	578
4.2.d. Afectación de intereses colectivos.....	578
4.2.e. Omisiones.....	579
4.3. El principio de lesividad en materia penal.....	579
4.3.a. Delitos de peligro abstracto.....	580
4.3.b. Peligrosidad.....	583

## 2. DERECHOS SEXUALES Y REPRODUCTIVOS: RECONOCIMIENTO, DESARROLLO PROGRESIVO Y DISCUSIONES CONTEMPORÁNEAS

*Por Mariano Fernández Valle*

	Pág.
1. Introducción.....	585
2. Derechos sexuales y reproductivos: concepto y reconocimiento normativo.....	586
3. Algunas dimensiones específicas de los DSyR. Discusiones contemporáneas.....	591
3.1. Anticoncepción de emergencia.....	591
3.2. Técnicas de reproducción asistida.....	596
3.3. Aborto.....	601
3.4. Temáticas LGTBI.....	608
4. Conclusiones.....	615

## 3. LA MUERTE COMO LA DECISIÓN MÁS IMPORTANTE SOBRE LA PROPIA VIDA

(COLUMNA)

*Por Roberto Gargarella*

.....	617
-------	-----

## CAPÍTULO 7

“...NO DELIBERA NI GOBIERNA...”

### 1. EL ARTÍCULO 22

*Por Roberto Gargarella*

1. La concepción alberdiana del orden.....	625
2. ¿Cómo interpretar el legado alberdiano?.....	630
3. La jurisprudencia y doctrina en torno al artículo 22.....	631
4. Derecho y protesta, a la luz del artículo 22.....	634
5. ¿Por qué interpretar el artículo 22 de otro modo?.....	636
6. Artículo 22 y teoría democrática.....	639

## CAPÍTULO 8

## LA REGLAMENTACIÓN DE DERECHOS

1. PODER DE POLICÍA O PODER DE "REGLAMENTAR"  
LOS DERECHOS. SUS LÍMITES*Por Juan Ignacio Sáenz*

1. Sobre el poder reglamentador en general.....	647
2. Poder de policía local y federal.....	651
3. Límites a la reglamentación de derechos.....	653
3.1. Art. 14: "Leyes". Principio de legalidad o reserva de ley para reglamentar los derechos.....	653
3.2. Debida fundamentación en fines de interés general.....	658
3.3. Art. 28: Requisito de razonabilidad, proporcionalidad o necesidad de la reglamentación.....	660

## CAPÍTULO 9

## LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN

## 1. CENSURA PREVIA Y RESPONSABILIDADES ULTERIORES

*Por Eduardo Bertoní*

1. Introducción.....	669
2. Los delitos penales de calumnias e injurias: la doctrina de la real malicia y el umbral de diferente protección.....	672
2.1. Breve historia de la reforma del Código Penal en 2009.....	672
2.2. El conflicto de los delitos contra el honor con el derecho a la libertad de expresión y la aparición de la doctrina de la real malicia.....	673
2.3. El conflicto de los delitos contra el honor con el derecho a la libertad de expresión y la aparición del estándar del diferente umbral de protección.....	677
3. La reparación por daños y perjuicios: los casos de difamación civil o violación de la privacidad y la libertad de expresión.....	679
4. A manera de conclusión: la prohibición de la censura previa y la aparición del "test tripartito" como fundamento de las responsabilidades ulteriores.....	682

4.1. La prohibición de la censura previa.....	682
4.2. El test tripartito.....	684

## 2. PLURALISMO Y DIVERSIDAD

*Por Ramiro Álvarez Ugarte*

1. Regulación del mercado audiovisual.....	689
1.2. El dec.-ley 22.285: herencia y adaptación (1980-2004).....	690
1.3. La ley 26.522 y las guerras comunicacionales (2004-2015).....	693
1.3.a. Las medidas cautelares.....	695
1.3.b. El caso "Clarín".....	696
2. Censura indirecta.....	701
2.1. El nacimiento de un problema.....	702
2.2. El caso "Río Negro".....	703
3. Los medios públicos.....	705
4. Conclusión.....	707

## 3. LOS LÍMITES DE LA TUTELA CONSTITUCIONAL DE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN: LAS EXPRESIONES DE ODO, LA PORNOGRAFÍA, EL DISCURSO COMERCIAL Y LAS CAMPAÑAS ELECTORALES

*Por Julio Rivera (h)*

1. Introducción.....	711
2. Las expresiones de odio.....	713
2.1. Análisis crítico de los fundamentos para la restricción de las expresiones de odio.....	715
2.1.a. El discurso que incita a la violencia o a la discriminación contra un grupo determinado.....	716
2.1.b. Las leyes que castigan las expresiones de odio en función del modo o forma de expresión.....	719
2.1.c. El alegado efecto silenciador de ciertas expresiones de odio.....	721
2.2. La tendencia argentina en materia de expresiones de odio: hacia una regulación amplia de las expresiones discriminatorias.....	723
3. El discurso pornográfico.....	724



	Pág.
3.1. La moral pública y la autoridad del Estado para mantener una sociedad decente.....	725
3.2. La pornografía <i>hard core</i> como mera "ayuda masturbatoria"....	726
3.3. La pornografía como discurso discriminatorio .....	727
3.4. La protección de los menores y de los adultos no interesados en materiales sexualmente explícitos.....	729
4. El discurso puramente comercial.....	729
4.1. La aplicación limitada de los estándares de la libertad de expresión al discurso comercial.....	729
4.2. Las reglamentaciones del discurso comercial: algunas distinciones necesarias.....	733
5. La libertad de expresión y las campañas electorales .....	735
5.1. La reglamentación de las contribuciones, gastos y publicidad durante las campañas electorales.....	735
5.2. La denegación de la personería de los partidos políticos en virtud de su programa.....	739
6. Conclusión .....	740

**4. LIBERTAD DE EXPRESIÓN E INTERNET: UN ANÁLISIS EN TORNO A LA NO RESPONSABILIDAD DE INTERMEDIARIOS, LAS MEDIDAS CAUTELARES Y EL CONTROL JUDICIAL**

*Por Vladimir Chorny*

1. Introducción: la responsabilidad y las medidas cautelares como parte central del problema.....	742
2. La no responsabilidad de intermediarios como límite a la censura	747
2.1. Primeros fallos judiciales: la etapa de incertidumbre.....	748
2.2. La etapa de la certidumbre: protección limitada a los intermediarios.....	753
3. Conclusiones: la necesidad de una interpretación restringida del fallo "Rodríguez".....	756

**5. PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES PARA LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN**

(COLUMNNA)

*Por Roberto Gargarella*

.....	761
-------	-----

CAPÍTULO 10

LOS LLAMADOS DERECHOS IMPLÍCITOS

**1. EL ART. 33 DE LA CONSTITUCIÓN NACIONAL: UNA BREVE BIOGRAFÍA DE LA CLÁUSULA SOBRE LOS DERECHOS IMPLÍCITOS O NO ENUMERADOS**

*Por José Sebastián Elías*

1. Introducción: De promesas, momentos heroicos y desengaños .....	767
2. Los orígenes históricos de la cláusula .....	773
3. Los momentos de gloria: el amparo y las garantías penales .....	778
4. Los diversos modelos interpretativos.....	782
5. Reflexiones de salida: ¿hay vida todavía en el artículo 33?.....	790

CAPÍTULO 11

LOS DERECHOS DE INCIDENCIA COLECTIVA

**1. MODELO REGULADOR, SERVICIOS PÚBLICOS Y DERECHOS DE USUARIOS Y CONSUMIDORES EN LA CONSTITUCIÓN NACIONAL**

*Por María Verónica Tarzia*

1. Una mirada retrospectiva sobre los antecedentes y la evolución del artículo 42 de la Constitución Nacional.....	795
2. Modelo regulador y servicios públicos .....	797
3. Los derechos de usuarios y consumidores .....	803
3.1. Protección de la salud, seguridad e intereses económicos.....	806
3.2. Información adecuada y veraz.....	813
3.3. Libertad de elección.....	814
3.4. Condiciones de trato equitativo y digno.....	815
3.5. Legitimación colectiva y vías procesales.....	817
3.6. Participación de las asociaciones en los organismos de control.....	820
4. Conclusiones.....	821

	Pág.
<b>2. LA DEFENSA DE LA COMPETENCIA EN LA CONSTITUCIÓN</b>	
<i>Por Lucas S. Grosman</i>	
1. Introducción.....	823
2. Evolución normativa .....	823
3. Los problemas de defensa de la competencia en perspectiva cons- titucional.....	826
3.1. Esquema institucional .....	827
3.2. La capacidad para dictar órdenes de cese preliminares .....	830
3.3. Los actos de gobierno restrictivos de la competencia.....	832
3.4. El interés económico general .....	833
4. Conclusión .....	835
<b>3. LOS DERECHOS AMBIENTALES</b>	
<i>Por María Florencia Saulino</i>	
1. Derecho a un ambiente sano y equilibrado.....	838
2. Derecho a un ambiente apto para el desarrollo humano y susten- table.....	839
3. El derecho a un ambiente sano, equilibrado y apto para el desarrollo como un derecho de incidencia colectiva .....	841
4. El daño y la obligación de recomponer.....	842
5. El deber de preservar el ambiente.....	843
6. El derecho a acceder al agua potable como parte del derecho al ambiente sano.....	844
7. Prohibición de ingreso de residuos peligrosos y radioactivos .....	846

## CAPÍTULO 12

## EL ACCESO A LA JUSTICIA

## 1. LA ACCIÓN DE AMPARO

*Por Ramón Eduardo Ferreyra*

1. Introducción.....	851
2. Antecedentes históricos .....	852

	Pág.
3. Ley 16.986.....	856
4. El amparo después de 1983.....	857
5. Amparo y actividad estatal.....	860
6. Plazo de caducidad.....	865
7. Amparo individual y derecho a la salud.....	868
8. Consideraciones finales .....	870

## 2. LOS PROCESOS COLECTIVOS

*Por Gustavo Maurino*

1. La llegada de los procesos colectivos al derecho constitucional argentino.....	871
2. El litigio colectivo a la luz de la democracia constitucional. Tres discusiones de principios con proyecciones sobre la práctica .....	875
2.1. ¿Es legítimo que los tribunales resuelvan conflictos colectivos o estructurales de impacto político?.....	876
2.2. ¿Es valioso que la ciudadanía judicialice cuestiones sociales y políticas generales, complejas y sensibles en lugar de encau- zarlas por los canales políticos tradicionales y atenerse a sus resultados?.....	877
2.3. ¿Cuenta el Poder Judicial con las herramientas, mecanismos y capacidades institucionales para gestionar y resolver conflictos masivos, estructurales, social y políticamente complejos?.....	880
3. Estándares jurisprudenciales relativos a los procesos colectivos....	882
3.1. La configuración de un caso colectivo .....	882
3.1.a. La doctrina de la inexistencia de "causa o controversia" ante demandas colectivas contra "meras" ilegalidades sin violación de derechos.....	886
3.2. El ejercicio de la legitimación colectiva.....	887
4. El debido proceso en un caso colectivo. Garantías de publicidad y participación de los afectados. Acumulación de procesos.....	890

## 3. ACCESO A LA JUSTICIA

*Por Gustavo Maurino y Matías A. Sucunza*

1. La progresiva construcción del derecho-garantía de acceso a la justicia.....	895
--	-----

	Pág.
2. El acceso a la justicia como garantía instrumental para la defensa de los derechos, como dimensión de ciudadanía y mecanismo de reaseguro democrático.....	900
3. Estándares internacionales sobre el acceso a la justicia.....	905
4. Pautas hermenéuticas para pensar y actuar el acceso a la justicia en el orden nacional: reglas generales y (algunas) manifestaciones particulares.....	925

#### 4. LOS DERECHOS DE LAS VÍCTIMAS DE DELITOS EN NUESTRA CONSTITUCIÓN

*Por María Luisa Piqué*

1. Los derechos de las víctimas en nuestra Constitución histórica .....	933
2. Ampliación de los derechos de las víctimas por vía del derecho de acceso a la justicia.....	934
3. Ampliación de los derechos de las víctimas por vía del deber de investigar y en su caso sancionar violaciones a los derechos protegidos por la CADH que configuren además un delito penal.....	938
4. La situación de las víctimas de violaciones "graves" a los derechos humanos.....	946
5. El impacto de estos desarrollos en la jurisprudencia local .....	951
6. Cierre .....	953

#### 5. HÁBEAS CORPUS

*Por Nicolás Tauber*

1. Concepto .....	955
2. Origen .....	955
3. Derecho patrio .....	956
4. El hábeas corpus en la Constitución Nacional .....	959
5. Presupuestos de procedencia .....	961
5.1. Actos u omisiones de autoridades públicas o particulares.....	962
5.1.a. Autoridades públicas .....	962
5.1.b. Particulares .....	964
5.2. Arresto o detención arbitraria o con ilegalidad manifiesta .....	965
5.2.a. ¿Cuándo un arresto o detención es arbitrario o ilegal? ..	965

	Pág.
5.2.b. Vigencia de ley previa.....	966
5.2.c. Quien resuelva detener a una persona sea autoridad competente .....	966
5.2.d. La orden de detención debe ser formalizada por escrito .....	970
5.2.e. Detención no arbitraria .....	971
6. Carácter esencial de la acción: eficacia .....	972
6.1. Rapidez.....	972
6.2. Informalismo .....	973
6.3. Inmediación.....	974
6.4. Legitimación.....	974
6.5. Inconstitucionalidad de la norma.....	974
6.6. Sólo los jueces son autoridad competente para resolver hábeas corpus.....	974
6.7. Potestades de los jueces para garantizar la efectividad de la acción .....	975
6.8. Obligatoriedad de agotar diligencias antes de disponer el rechazo <i>in limine</i> .....	977
6.9. Derecho al recurso .....	978
6.10. Imposibilidad de restringirlo. Vigencia aun en estado de sitio .....	979
7. Tipos de hábeas corpus .....	980
7.1. Reparador o clásico .....	980
7.1.a. Detención ordenada por una de las Cámaras del Congreso .....	980
7.1.b. Prisión dispuesta por autoridad extranjera por delitos políticos sobre personas que ingresaron a la República Argentina .....	981
7.1.c. Internación hospitalaria contra su voluntad.....	981
7.1.d. Detención con fin de expulsión.....	981
7.1.e. Impedimento de ingreso al país.....	982
7.1.f. Demora o falta de entrega del pasaporte.....	982
7.1.g. Sanciones disciplinarias judiciales y administrativas privativas de la libertad.....	982
7.1.h. Arresto dispuesto por el presidente (art. 23, CN).....	982
7.2. Restringido.....	983
7.3. Preventivo .....	984
7.4. Correctivo .....	985

	Pág.
7.5. Colectivo .....	986
7.6. Por desaparición forzada de persona .....	988
7.7. De oficio .....	991

**6. INDÓCIL HÁBEAS CORPUS: ALGUNOS USOS Y LUGARES**

(COLUMNNA)

*Por Miguel Ángel Benedetti*

.....	993
Bibliografía general .....	999
Índice analítico .....	1069