

# INDICE

## INTRODUCCION

### LA CONSTITUCION Y EL DERECHO DE GENTES

A. Del orden internacional de seguridad al de libertad.....	1
B. ¿Por qué cumplimos con el derecho internacional? .....	1
1. El derecho internacional es voluntario .....	2
2. El derecho internacional carece habitualmente de sanción .	2
3. La aplicación interna del derecho internacional.....	3
4. Las consecuencias accesorias .....	4
C. El derecho de gentes en Rawls .....	4
D. ¿Puede el derecho internacional consolidar el cumplimiento de la Constitución?.....	8

## PRIMERA PARTE

### LAS RELACIONES EXTERIORES

#### CAPITULO CXXII

##### UNA VISION DE LAS RELACIONES INTERNACIONALES

A. La salvaguardia de acuerdos internacionales.....	15
B. El cumplimiento de acuerdos internacionales .....	16
1. Sistema de equilibrio de poderes .....	17
2. Estabilidad hegemónica .....	18
3. Cooperación hegemónica .....	18
C. El análisis económico de los tratados internacionales .....	20
D. Los Tratados internacionales como contratos.....	21
1. Beneficios de los tratados.....	22
E. El derecho internacional y el consentimiento de los Estados .....	23

	Pág.
1. Las sanciones de reputación .....	23
2. Las sanciones directas .....	24
3. Sanciones bilaterales y multilaterales .....	26
F. Relaciones complejas de largo plazo y relaciones simples de corto plazo .....	27
1. Aceptación de las sanciones .....	27

## CAPITULO CXXIII

## EL MANEJO DE LAS RELACIONES INTERNACIONALES

A. El Ministerio de Relaciones Exteriores y Culto .....	29
B. El Canciller.....	30
1. El órgano ministerial.....	30
2. Orígenes del Ministerio de Relaciones Exteriores.....	32
C. Los otros departamentos de Estado y las relaciones exteriores ..	38

## CAPITULO CXXIV

## EL SERVICIO EXTERIOR DE LA NACION

A. Democracia e idoneidad en la función pública.....	39
B. La protección internacional del servicio exterior .....	41
1. Caso relativo al personal diplomático y consular de los Estados Unidos en Teherán .....	41
C. Las bases constitucionales del servicio exterior .....	45
D. Las funciones del Servicio Exterior.....	48
E. El ingreso al Servicio Exterior.....	51
F. La coordinación con la administración pública .....	59
G. Cargos políticos y carrera diplomática .....	59

## SEGUNDA PARTE

## LA CONSTITUCIÓN Y EL DERECHO INTERNACIONAL

## CAPITULO CXXV

## EL DERECHO INTERNACIONAL EN LA CLAUSULA DE SUPREMACIA

A. Las fuentes del derecho internacional.....	67
---	----

	Pág.
1. El consentimiento de los Estados como fuente del derecho internacional .....	68
B. El estatuto de la Corte Internacional de Justicia .....	69
C. La costumbre internacional .....	70
1. Elementos que integran la costumbre internacional.....	73
2. La prueba de la costumbre internacional .....	75
3. La aplicación judicial de la costumbre internacional .....	76
D. Los tratados internacionales de contenido legislativo.....	78
E. Los principios generales de derecho .....	78
F. Las normas imperativas del derecho internacional. El <i>jus cogens</i> .....	81
G. Los actos unilaterales.....	82
1. Caso relativo a los ensayos nucleares (Australia contra Francia) .....	83
2. Caso relativo a los Ensayos Nucleares .....	84

## CAPITULO CXXVI

## EL DERECHO DE LOS TRATADOS

A. Procedimientos de conclusión de tratados.....	90
1. La negociación .....	90
2. Conclusión y firma .....	91
3. La aprobación.....	93
4. La ratificación.....	93
5. Canje o depósito de los instrumentos de ratificación .....	94
B. Las reservas en los tratados internacionales.....	94
1. Opinión Consultiva: Reservas a la Convención para la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio (C.I.J. 28/5/1951)...	96
2. Práctica posterior .....	98
3. Las reservas no amplían el contenido de los tratados .....	101

## CAPITULO CXXVII

## ¿PUEDEN LOS TRATADOS SER INCOMPATIBLES CON LAS CONSTITUCIONES?

A. Los conflictos entre la Constitución y los tratados .....	103
B. La interpretación de los tratados internacionales .....	105
1. Sentido corriente.....	108

	Pág.
2. El contexto .....	109
3. La práctica seguida ulteriormente.....	109
4. La práctica de instituciones internacionales .....	109
5. Trabajos preparatorios .....	110
6. Interpretación restrictiva.....	110
7. Interpretación efectiva.....	110
8. La interpretación teleológica .....	111
9. Ciertos gastos de la Naciones Unidas. Opinión consultiva del 20 julio 1962.....	111

## CAPITULO CXXVIII

LA FUERZA OBLIGATORIA DEL DERECHO INTERNACIONAL  
EN EL DERECHO INTERNO

A. Los aspectos teóricos y prácticos .....	113
B. El dualismo .....	115
1. Dos órdenes normativos.....	115
2. Consecuencias prácticas de la separación de los órdenes ....	117
3. La transformación e incorporación del derecho internacional.	118
C. El monismo.....	119
1. El principio de unidad .....	119
2. La primacía del derecho internacional .....	121
3. El monismo moderado .....	121
4. La primacía del derecho interno.....	122
D. La importancia relativa de las teorías del monismo y dualismo.	124

## CAPITULO CXXIX

"LA NACION ARGENTINA TENDRA RELACIONES  
DE PAZ Y COMERCIO CON TODAS LAS NACIONES  
POR MEDIO DE TRATADOS"

A. La conclusión de los tratados internacionales.....	129
B. Los límites constitucionales a la conclusión de tratados internacionales .....	135
C. La operatividad de los tratados internacionales.....	138
1. Las relaciones entre derecho interno y derecho internacional..	138
2. Teorías de coordinación .....	139
3. Los tratados como ley suprema de la Nación .....	140

	Pág.
4. El dilema del derecho internacional .....	142
D. El conflicto entre los tratados y las leyes.....	143
1. El caso "Martín & Cía. Ltda S.A. c. Administración General de Puertos" (1963).....	145
2. El caso Reid v. Covert .....	145
3. El caso Fibraca S.C.A.....	150
4. El caso Cafés La Virginia.....	151
5. El caso Mendez Valles c. Pescio .....	154
6. La primacía de las reglas generales del derecho internacional .	156
E. La conclusión de los tratados internacionales .....	156
1. La ratificación.....	157
2. La publicación.....	158
F. La incorporación del Derecho Internacional a la Constitución..	158
G. La jerarquía de los Tratados dentro de la Constitución .....	159
1. El hipotético conflicto de Tratados Internacionales entre sí.	160
H. La denuncia de los Tratados Internacionales .....	161
I. La distinción entre tratados y los acuerdos no sometidos a ratificación.....	162
1. El caso United States v. Belmont, 301 U.S. 324, 330-31 (1937)	164
2. El caso Dames & Moore v. Regan. 453 U.S. 654 (1981) .....	165
J. Los Acuerdos Ejecutivos como Ley de la Nación.....	171
1. Miguel A. Dotti, y otro s/contrabando; incidente de apelación auto de nulidad e incompetencia.....	175
2. El caso Mercedes Benz Argentina S.A. c. ANA .....	177
3. Autolatina Argentina S.A. c. Dirección Gral. de Aduanas .....	177

## CAPITULO CXXX

DEMOCRACIA Y POLITICA EXTERIOR: EL PLEBISCITO SOBRE TRATADOS INTERNACIONALES .....	183
---	-----

## TERCERA PARTE

## EL DERECHO INTERNACIONAL Y EL FEDERALISMO

## CAPITULO CXXXI

NEGOCIACIONES INTERNACIONALES  
QUE AFECTAN A LAS PROVINCIAS

A. Las provincias y el derecho internacional.....	197
---	-----

	Pág.
B. Federalismo y derecho internacional. La participación de las provincias en las decisiones de política exterior .....	203
C. Las provincias como agentes del gobierno federal.....	209

## CAPITULO CXXXII

## LOS TRATADOS Y EL FEDERALISMO

A. Los tratados parciales de las provincias con Estados extranjeros	211
B. La cooperación transfronteriza .....	222
C. Las leyes locales y los tratados ejecutivos .....	222
1. Caso American Insurance Association et al. vs. Garamendi, Insurance Commissioner, State of California .....	222

## CUARTA PARTE

EL DERECHO INTERNACIONAL  
Y LOS DERECHOS INDIVIDUALES

## CAPITULO CXXXIII

## LA PROTECCION DE INDIVIDUOS Y GRUPOS

A. La nacionalidad .....	229
B. El reconocimiento de la nacionalidad .....	231
C. Definición de nacionalidad .....	235
1. Caso Nottebohm (Segunda Fase) .....	235

## CAPITULO CXXXIV

LA PROTECCION INTERNACIONAL  
DE INDIVIDUOS O GRUPOS

A. Principios generales .....	240
B. El trato nacional .....	241
C. Trato nacional o estándar internacional mínimo .....	245
D. Denegación de justicia .....	246
E. La expropiación de propiedad extranjera .....	247
1. La norma de compensación .....	248

	Pág.
2. El control de los recursos nacionales .....	249
3. Incumplimiento y anulación de contratos públicos .....	250
4. La cláusula Calvo .....	251
5. Los títulos públicos .....	252
6. Las cláusulas de estabilización .....	253
F. Las reparaciones de daños sufridos por organismos internacionales .....	253
1. Reparación por daños sufridos al servicio de las Naciones Unidas .....	254

## CAPITULO CXXXV

LA NACIONALIDAD EN LA PROTECCION INTERNACIONAL  
DE LAS PERSONAS JURIDICAS

A. ¿Quién puede ejercer la protección de las empresas extranjeras?	259
1. Caso relativo a la Barcelona Traction, Light and Power Company, Limited (Excepciones preliminares) .....	259
2. Caso relativo a la Barcelona Traction, Light and Power Company, Limited (Segunda fase) .....	260
B. El conflicto entre la protección diplomática y la inestabilidad de la empresa .....	266
1. Caso relativo a Elettronica Sicula S.P.A. (Elsi).....	266
C. Los tratados bilaterales de garantía de las inversiones .....	283
1. La solución de controversias. El CIADI .....	284
2. La cláusula de nación más favorecida. Caso Emilio Agustín Maffezini v. Reino de España (ICSID Case N° ARB/97/7) .....	287

## CAPITULO CXXXVI

EL AGOTAMIENTO DE LOS RECURSOS INTERNOS  
EN LA PROTECCION DIPLOMATICA INTERNACIONAL

A. La situación de las empresas consideradas de propiedad enemiga .....	292
1. Caso de la Interhandel (Protección provisional).....	292
2. Caso de la Interhandel (Excepciones preliminares) .....	293
B. Excepciones al agotamiento de los recursos internos.....	296
1. C.I.D.H. Opinión Consultiva OC-11/90 del 10 de agosto de 1990 .....	297

	Pág.
CAPITULO CXXXVII	
LA PROTECCION CONSULAR	
A. La protección consular y la defensa penal .....	309
1. Caso relativo a la Convención de Viena sobre Relaciones Consulares: El Paraguay contra los Estados Unidos de América (Medidas provisionales).....	309
2. Caso relativo a la Convención de Viena sobre relaciones consulares: El Paraguay contra los Estados Unidos de América (Sobreseimiento) .....	320
3. Caso Lagrand. Alemania contra los Estados Unidos de América.....	320
B. La protección consular en el Sistema Interamericano.....	337
1. Opinión Consultiva Oc-16/99 de 1 de octubre de 1999, solicitada por los Estados Unidos Mexicanos.....	337

#### QUINTA PARTE

### LA PROTECCIÓN INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

#### CAPITULO CXXXVIII

#### ASEGURAR LA DEMOCRACIA A TRAVES DE LA CONSTITUCIONALIZACION DEL DERECHO INTERNACIONAL

A. El derecho internacional como vinculante .....	370
B. El derecho internacional como evolución .....	371
C. ¿Cómo el derecho internacional puede afectar el orden jurídico interno? .....	372
1. La teoría del pre compromiso .....	372
2. El derecho internacional como precompromiso .....	373
3. ¿Cómo resuelve el derecho internacional los problemas de compromiso interno? .....	374
a) Obtener información para los grupos internos .....	375
b) Sanción internacional por incumplimiento .....	376
4. Delegación.....	379
5. Las ventajas del derecho internacional.....	379
6. Las desventajas del derecho internacional.....	380

	Pág.
7. La comparación entre la costumbre internacional y de los tratados .....	382
8. ¿Cómo es la costumbre internacional? .....	382
D. El compromiso en los tratados internacionales .....	384
1. Los tratados frente a la costumbre.....	385
2. El control democrático .....	386
3. La difusión .....	386
E. Persistencia y evolución en el derecho internacional.....	388
1. Caso relativo al Proyecto Gabčíkovo Nagymaros, Hungría c. Checoslovaquia .....	388

#### CAPITULO CXXXIX

#### LA JURISDICCION INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

A. Los Tratados nominados en la Constitución y sus órganos de control .....	404
1. Los órganos de control de las Convenciones de Derechos Humanos. Sus posibles conflictos.....	404
2. La jurisdicción universal en la Convención contra la Tortura.....	406
B. Las garantías constitucionales y las relaciones exteriores .....	407
C. Actos contrarios al derecho de gentes .....	411
1. Las competencias de los organismos internacionales.....	412
2. Las Organizaciones No Gubernamentales .....	414
3. La Convención Americana de Derechos Humanos. La Comisión y la Corte Interamericana, el valor de las recomendaciones para la Corte Suprema de Justicia.....	415
4. El caso Girolodi, Horacio David y otros s/recurso de casación.....	416
5. El caso Felicetti, Roberto y otros s/revisión .....	419
6. El Caso Maqueda, Corte Interamericana de D.D. H.H.....	425
D. Las amnistías en la violación de los derechos humanos .....	427
1. Barrios Altos —Chumbipuma Aguirre y otros— c. Perú.....	427
E. Los “delitos contra el derecho de gentes” .....	434
1. El caso Nadel, León y otro .....	435
2. El caso Priebke, Erich.....	436
F. Los delitos de lesa humanidad .....	437
1. Definición de los delitos de lesa humanidad.....	437

	Pág.
2. La prescripción de la acción penal y la retroactividad de la ley penal .....	438
3. Arancibia Clavel .....	438
4. Jesús Lariz Iriondo .....	439
5. Julio H. Simón.....	440
6. Caso Simón: El querellante colectivo .....	442
7. Prohibición de indultar e inoponibilidad de la cosa juzgada y de la garantía contra el doble juzgamiento. Caso Julio L. Mazzeo .....	443
G. El "control de convencionalidad" .....	444
1. Mazzeo, Julio L. y otros .....	444
H. La obligación internacional de reparar .....	447
1. Garrido y Baigorria vs. Argentina. Reparaciones y costas.....	447

## CAPITULO CXL

LAS NORMAS DEL DERECHO INTERNACIONAL  
EN LAS PRISIONES

A. Violaciones de derechos humanos dentro de las cárceles.....	455
1. Penal Miguel Castro Castro c. Perú .....	455
2. Penitenciarías de Mendoza (22/11/2004). Primer caso.....	482
3. CIDH - Loayza Tamayo vs. Perú (Serie C N° 33, del 17 de septiembre de 1997, considerando 57) .....	488
4. Lavado, Diego Jorge y otros c. Mendoza, Provincia de y otros/ acción declarativa de certeza.....	489

## CAPITULO CXLI

## EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS REFUGIADOS

A. La Convención sobre el Estatuto de los Refugiados de 1951 .....	505
B. Protocolo de 1967 sobre el Estatuto de los Refugiados .....	506
C. Otros instrumentos internacionales .....	507
D. Concepto de refugiado.....	508
1. Dragoevich, Héctor Ramón c. M° J y DD.HH.- art. 3° ley 24.043 (resol. 612/01) .....	508
2. Opinión Consultiva OC-18/03 de 17 de septiembre de 2003, Condición Jurídica y Derechos de los Migrantes Indocumentados .....	515

## CAPITULO CXLII

## EL CONTROL INTERNACIONAL DEL JUICIO POLITICO

1. Apitz, Barbera y otros (Corte Primera de lo Contencioso Administrativo) c. Venezuela .....	539
---	-----

## CAPITULO CXLIII

EL CONFLICTO ENTRE EXPRESION Y HONOR  
EN LA CORTE INTERAMERICANA

1. Kimel vs. Argentina .....	578
------------------------------	-----

## CAPITULO CXLIV

LA PROTECCION INTERNACIONAL DE LA PERSECUCION  
PENAL DE CANDIDATOS

1. El caso Canese, Ricardo c. Paraguay.....	599
---	-----

## CAPITULO CXLV

## EL DERECHO INTERNACIONAL DE NO INTERVENCION

1. Caso Relativo a las actividades militares y paramilitares en Nicaragua y contra Nicaragua (Nicaragua contra los Estados Unidos de América) (Fondo del Asunto) .....	636
--	-----

## CAPITULO CXLVI

LEGALIDAD DE LA AMENAZA O EL EMPLEO  
DE ARMAS NUCLEARES

1. Corte Internacional de Justicia. Opinión consultiva de 8 de julio de 1996.....	659
---	-----

## SEXTA PARTE

## LA INTEGRACION REGIONAL

## CAPITULO CXLVII

## LA INTEGRACION REGIONAL

A. El Mercosur como comunidad de derecho.....	682
---	-----

---

	Pág.
B. El Derecho derivado del Mercosur .....	683
1. La publicación del derecho derivado .....	684
C. La jerarquía de las normas del Mercosur .....	685
1. La operatividad del derecho derivado.....	685
2. La supranacionalidad atenuada .....	687
3. El cambio de dirección .....	688
D. La solución de controversias .....	688
1. La Comisión de Comercio del Mercosur.....	689
E. El Protocolo de Brasilia.....	692
F. El Protocolo de Olivos.....	694
G. El procedimiento contencioso en el Mercosur .....	698
H. Competencias de los Tribunales Ad Hoc y el TPR.....	699