Néstor Alejandro José Hillar

I

TRATADO DE LA CONVENCIÓN AMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

DERECHO GLOBAL

Índice General

Prólogo de Isabela Moreira Domingos 19

Prólogo de Jorge Isaac Torres Manrique 27

Abreviaturas 63

Frases clásicas introductorias 65

Introducción al Tratado Integral sobre la Convención Americana de Derechos Humanos 67

Parte general

Capítulo I
El Derecho Internacional de los Derechos Humanos; la protección integral de los Derechos Humanos en el sistema interamericano

1. La protección internacional de los Derechos Humanos 341

1.1. Los antecedentes, y los nuevos objetivos de la materia. El Derecho Internacional de los Derechos Humanos, como fuente del Derecho Constitucional; del Derecho Penal, y del Derecho Civil, y Comercial 341

2. Las intervenciones humanitarias y el comienzo de la doble protección de los derechos del hombre 346

3. El comienzo de la codificación internacional de los Derechos Humanos... 349

4. Las tres generaciones de Derechos Humanos 353

5. Las disposiciones de la Carta de las Naciones Unidas, sobre los Derechos Humanos 357

6. «La Declaración Universal de los Derechos Humanos».... ... 359

7. Los Pactos Internacionales de Derechos Humanos de las Naciones Unidas 362

8. Los otros instrumentos jurídicos internacionales, que son fuentes del Código Civil y Comercial Unificado (Ley 26994). 366

9. La protección de los Derechos Humanos en el Sistema Interamericano 369

10. Los Tratados Internacionales en la Constitución Nacional ... 372

11. Los Tratados y las Declaraciones Internacionales sobre los Derechos Humanos, en la Constitución Argentina Reformada del año 1994. 377

12. El Pacto de San José de Costa Rica y su jerarquía constitucional en Argentina. 380

13. Los Tratados sobre la integración.. 380

14. Las facultades de las provincias, para celebrar Convenios Internacionales de naturaleza no política.. 381

15. Los instrumentos internacionales del ámbito regional incorporados a la Constitución Nacional como fuentes del Derecho Civil y Comercial... 382

16. La Declaración Americana de derechos y deberes del hombre ... 382

17. La Convención Americana sobre Derechos del Hombre; el Tratado Internacional Regional sobre Derechos Humanos más importantes con rango constitucional 383

18. Los medios, las normas y los órganos de protección.. 383

19. La interpretación neo *jus-naturalista*, del Pacto de San José, de Costa Rica. 384

20. La línea argumental de Alfred Verdross, Jean Domat, y de Vatel... 386

21. Los criterios interpretativos amplios, de alcance general y extensivo 389

22. La jurisprudencia internacional, como parámetro de aplicación en el derecho interno y el leal acatamiento institucional a la misma.. 393

23. La doctrina de la autoridad institucional, los fallos de la Corte Interamericana y la llamada doctrina del seguimiento nacional 397

24. El Recurso de Casación Supranacional, Americano, con competencia en Derechos Humanos. 399

25. La interpretación de los Tratados de Derechos Humanos debe ser realizada mediante los principios generales *pro homine, pro vita, y favor debilis,* los principios generales del derecho y los valores, dando la mayor amplitud a aquellas normas que mejor y mas protegen a los derechos humanos.. 405

26. Los criterios interpretativos de alcance restringido... 408

27. La perniciosa doctrina de la inejecutabilidad de las resoluciones de la corte interamericana en el derecho interno 409

28. El cese total de los efectos de la violación al Pacto Americano dentro del Derecho Interno... 434

29. La cosa juzgada, irrita o fraudulenta (y *el non bis in idem*). ... 435

30. Las condiciones de vigencia del Pacto de San José y su relación con la parte dogmática de la Constitución Nacional 436

31. La regla del alcance «no derogatorio» de los tratados jerarquizados a nivel constitucional.. 440

32. La actualización del contenido formal y material de la Constitución Nacional mediante los Tratados Internacionales 446

33. El estudio comparado entre la Corte Europea de Derechos Humanos y la Corte Interamericana de DD.HH. 447

34. Los Derechos Humanos Universales e Indivisibles en el Sistema Europeo de los Derechos Humanos 448

35. La lucha contra la impunidad y la corrupción estatal 450

36. Perfeccionar en Argentina, Perú y en América, lo que se aplica en Europa 451

37. Combatir la discriminación... 451
38. Se deben impulsar los Derechos Humanos en todo el mundo.. .. 452
39. La Unión Europea (U.E.) toma la iniciativa.. 452
40. La Corte o Tribunal Europeo de Derechos Humanos 453
41. Breve historia 454
42. La organización interna 455
43. La Comisión Europea de Derechos Humanos 456
44. El Sistema Interamericano de Derechos Humanos 456
45. La Convención Americana sobre Derechos Humanos o Pacto de San José de Costa Rica 456
46. Las funciones. 459
47. La Corte Interamericana de Derechos Humanos. 464
48. Los Sistemas Interamericanos y Europeos de protección a los Derechos Humanos 471
49. Cuadro comparativo entre la Corte Interamericana de DD.HH. y la Corte Europea de DD.HH. 484
50. Conclusión del estudio comparado 484
51. El Derecho Internacional Procesal 486

Parte especial

Capítulo II
Pacto de San José de Costa Rica

Artículo N° 1.-

I. Doctrina 493

1. Las obligaciones internacionales determinadas en el artículo 1º de la Convención Americana de DD.HH. 493
2. El deber de respetar y garantizar los Derechos Humanos... 500
3. La legitimación activa y el derecho de las víctimas a obtener una justa reparación o indemnización. 510
4. Las tres funciones, del derecho internacional de daños, contemporáneo, y los Derechos Humanos 513

Artículo N° 2.-

I. Doctrina 516

1. Deber de readecuar, disposiciones del derecho interno, a la Convención Americana 516

II. Jurisprudencia 521

1. Voto razonado, del juez Sergio García Ramírez: a la Sentencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en el caso Trabajadores Cesados, del Congreso ***vs.*** Perú, del 24 de noviembre de 2006.... 521

III. Doctrina. 527

1. El factor de atribución, objetivo y directo, de la responsabilidad, por violación, a las obligaciones internacionales, derivadas del Pacto, de orden publico y la imprescriptibilidad de las mismas... 527
2. La Responsabilidad Internacional del Estado, por violación a las normas del Pacto de San José, en el caso «la última tentación de cristo». (Chile). 530
3. Los efectos jurídicos de la violación al Pacto por los órganos del Estado.. 531

4. El legitimado pasivo, es el Estado Nacional parte de la Convención, no el funcionario o agente 533

5. La nulidad absoluta, por violación al Pacto de San José, en toda clase de procesos (civiles, familia, laboral, penal, contencioso administrativo, etc.) 535

5.1. Nulidad absoluta, por violación, a normas, valores, y principios convencionales 536

5.2. Las nulidades absolutas, y la imparcialidad, del Tribunal 539

6. Los aspectos, del Derecho Internacional Procesal en la Convención Americana 541

7. La obligación de prevenir violaciones a los DD.HH. y las garantías de cese y no repetición 544

8. El deber de investigación, condena y sanción de crímenes y delitos violatorios de los Derechos Humanos y la debida diligencia del Estado. 544

9. La obligación de tipificar delitos o faltas mediante leyes penales ajustadas a la Convención 546

10. El deber de la víctima de agotar los recursos internos con excepción del recurso de inconstitucionalidad o directo, y el control de convencionalidad (caso Herrera Ulloa ***vs.*** Costa Rica); otras excepciones 547

11. La obligatoriedad de los fallos y la competencia en el control de la ejecución de los fallos 551

12. El carácter operativo, o programático, de las normas del Pacto de San José, de Costa Rica 577

13. Las reglas, del art 2do. Del pacto y el ***«amicus curiae».*** 585

Artículo N° 3.-

I. Doctrina. 591

1. El reconocimiento, de la personalidad jurídica, y de la capacidad, de la persona humana, y sus atributos. 591

2. La persona humana, la capacidad y la personalidad jurídica ... 592

Artículo N° 4.-

I. Doctrina. 597

1. El derecho a la vida, su inviolabilidad, dignidad y la proscripción de la pena de muerte... 597
2. La preeminencia del derecho a la vida digna sobre los otros derechos humanos... 600
3. Primer párrafo, del Art. 4to:. 603

II. Jurisprudencia 616

1. Causa Villagrán Morales vs. Guatemala 616

III. Doctrina 639

1. El daño, al «proyecto de vida digna», (perjuicio psico-físico, al proyecto de vida, ***prejudice d´agreement***):. 639
2. La dimensión biológica, del derecho a la vida 641
3. El momento inicial de la vida humana. 644
4. Los principios de la bioética, y del bio-derecho, y la protección integral de la vida, y la salud 667
5. Ley 26682 de Argentina, de fertilización asistida 679
6. La inconstitucionalidad de los proyectos de Ley, para regular el aborto inducido electivo en argentina, hoy Ley 27610 del IVE.... 682
7. El concepto de persona humana; las etapas evolutivas 699
8. La inconstitucionalidad del alquiler de vientres o maternidad subrogada... 701
9. La personalidad en potencia del feto y del embrión. 704
10. El pacto de San José de Costa Rica, el Nuevo Código Civil y Comercial y la proscripción del aborto inducido electivo. 709
11. El momento final del derecho a la vida 715
12. La eutanasia; y los cuidados paliativos.. 717
13. Ley 26742, mal llamada, de ***muerte digna***, en Argentina 732
14. El suicidio, suicidio asistido y suicidio inducido... 738
15. Los crímenes de lesa humanidad o violaciones masivas a los Derechos Humanos 751

16. La justicia y la reparación integral del feminicidio o femicidio, (crímenes de género)... 754
17. Ley 26791 de Argentina, que castiga el feminicidio (o femicidio) y los crímenes de género 755
18. La convención, de ***belem do para***, contra la violencia de género: 756
19. La dignidad, en el derecho a la vida, su relación, con la muerte arbitraria, y la memoria, de los difuntos 758
20. «Los casos especiales, de protección del derecho a la vida digna»... 759
21. Las dos reglas generales, esenciales, que surgen del derecho a la vida 785
22. La legitimación activa por daño moral, en el articulo 1741 del nuevo código civil, y comercial, y la inconstitucionalidad, del derogado art. 1078 del Código Civil, a la luz de las normas del Pacto de San José... 792
23. El derecho a la vida digna, en los instrumentos internacionales de Derechos Humanos: 795
24. Los derechos conexos y derivados del derecho a la vida digna: 797
25. «El derecho convencional a la protección integral de la salud». ... 801
26. El amparo y la jurisprudencia en el derecho a la protección integral de la salud y en la Corte Interamericana 811
27. Los aspectos especiales, del derecho a la protección integral de la salud 813
28. Las cuestiones vinculadas, a la salud humana, y la procreación 815
29. Problemas asociados a la salud, disforia de sexo, y protección a los discapacitados... 818
30. Análisis de dos fallos, vinculados al derecho a la integridad, y a la vida; disforia de sexo, y la protección, a los discapacitados... 819

Néstor Alejandro José Hillar

II

TRATADO DE LA CONVENCIÓN AMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

DERECHO GLOBAL

Índice General

Abreviaturas 19

Frases introductorias 21

INTRODUCCIÓN DE LA CAUSA Y OBJETO DE LA CONTROVERSIA

1. Procedimiento ante la Corte. 25

2. Las excepciones preliminares. 30

3. Competencia 54

4. Prueba 55

5. Hechos 59

6. Integridad personal, garantías judiciales, protección judicial, derecho a la propiedad y acceso a la justicia en relación a los derechos del niño, los derechos de las personas con discapacidad y el derecho a la igualdad.. 97

7. Reparaciones 185

8. Puntos resolutivos 220

9. El aborto inducido elegible en Argentina. La inconvencionalidad de la Ley 27610, de interrupción voluntaria de embarazo (IVE) en Argentina. Aprobamos el fallo por violar esa ley, el derecho a la vida, a la integridad y a la salud. 230

10. La desaparición forzosa de personas u ocultamiento de matanzas grupales. 238

11. La sentencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos... 241

12. El derecho a la vida y la mala praxis médica: 280

13. La jurisprudencia del Sistema Interamericano sobre el derecho a la vida digna 377

EL DERECHO A LA INTEGRIDAD PSÍQUICA, FÍSICA Y MORAL O DERECHO A LA INCOLUMIDAD

Artículo 5.- Derecho a la integridad personal... 543

I. DOCTRINA.... 544

1. El contenido del derecho a la integridad personal o a la incolumidad y la inviolabilidad de la integridad humana 544

2. La disponibilidad relativa y la indisponibilidad para terceros 555

3. La Ley de contracepción quirúrgica.. 557

4. La triple dimensión de la integridad y la pandemia del COVID-19 558

5. La integridad física, las actividades riesgosas 561

6. Principios generales que informan el derecho a la integridad en sus tres dimensiones: 568

7. Los daños corporales. 571

8. Tipos de incapacidad humana... 591

9. Elementos o cosas del cuerpo extraídos del mismo 602

10. La inconstitucionalidad por el uso público de las células madres 605

11. Las formas de reparación integral que pueden usarse en el derecho internacional en materia de reparaciones por daños corporales al derecho a la vida o a la integridad ... 606

12. Cuestiones del derecho interno que pueden ser relevantes para el derecho internacional ... 617

13. Determinación del valor vida (perdida de chances de beneficios cesantes por muerte) y del porcentaje de incapacidad ante lesiones ... 630

14. Lucro cesante o incapacidad, pérdida de chances productivas 633

15. Lucro cesante futuro o perdida de chances futuras ... 634

16. El indebido nombre de: Formula Marshall abreviada o las Heras-Requena: ... 634

17. Los diferentes tipos de intereses: ... 635

18. Formas de reparación propias del derecho internacional y del sistema de la Convención Americana: ... 636

19. La indisponibilidad absoluta del principio de inviolabilidad del derecho a la integridad en relación a la tortura o tratos inhumanos ... 640

20. Los trasplantes de órganos y el derecho a la integridad ... 642

21. Las relaciones del derecho a la integridad con el derecho a la vida digna ... 643

22. La integridad psíquica ... 644

23. El trauma, el acoso contra la integridad y el daño psíquico ... 647

24. La emoción violenta en sede penal y el derecho a la integridad 650

25. El asalto digital a la integridad: el caso del acoso cibernético 652

26. La enajenación mental, los apoyos y la curatela frente al T.E.D.H. ... 655

27. La incapacidad psíquica permanente, la deficiencia mental y las internaciones forzosas ... 656

28. La integridad moral... 659

29. Resumen de jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos (TEDH), sobre derecho a la integridad 663

30. Las mujeres: otra legislación internacional, la CEDAW... ... 670

31. Las circunstancias agravantes especiales en los daños corporales 673

32. La nueva Ley 26657, de salud mental en Argentina.. 674

33. Ley Nacional de Salud Mental.. 678

34. Las dos derivaciones esenciales del derecho a la integridad... 694

35. El privilegio terapéutico, las directivas anticipadas y el consentimiento informado.. 696

36. Las excepciones al consentimiento informado.. 698

37. Los derechos del paciente: La Ley 26529, de derechos humanos del paciente y Ley 26994, como reglamentarias de los Arts. 4, y 5 de la CADH 698

38. La historia clínica y el acceso a la información sanitaria, completa y veraz 700

39. El deber de informar y de cumplir con el principio de autonomía: consentimiento informado y los asientos... 702

40. La titularidad jurídica de la historia clínica... 704

41. Principios generales del derecho.... 704

42. Las directivas medicas anticipadas y el registro. 707

43. Ley 26529, derechos humanos del paciente en su relación con los profesionales e instituciones de la salud... 707

44. El derecho a la integridad en el paciente diabético en Argentina 718

45. El derecho a la integridad y los deportes violentos como el rugby, el box, el jumping, etc., o los espectáculos públicos. ... 725

46. Las llamadas «intervenciones necesarias corporales» del estado, el derecho a la integridad y a la intimidad: las técnicas invasivas coactivas al cuerpo humano.... 728

47. El control de alcoholemia y el derecho a la integridad e intimidad. 732

48. El niño, la niña y el adolescente; el interés superior del niño, la capacidad progresiva y el derecho a la integridad... 734

49. Las nuevas medidas autoprotectorias de la integridad. Testamento vital. 735

50. Los deberes generales del estado de custodia y seguridad de abstención de información y los deberes prestacionales en el derecho a la integridad 736

51. El A.D.N. y el derecho a la integridad-e identidad 738

52. Los bancos de datos genéticos de identificación criminal (Ley 23511): 741

53. El escenario legal actual y el derecho internacional público ... 742

54. Legislación sobre sistematización de datos personales: Los bancos de datos genéticos y los registros de violadores.. 746

55. El A.D.N, la filiación y los derechos a la integridad e identidad, según el artículo 579 del Código Civil y comercial y la Convención Americana. 749

56. El análisis compulsivo de A.D.N. 752

57. La ley sobre examen de A.D.N. compulsivo y su inconstitucionalidad en relación al derecho a la integridad e identidad de las personas humanas 760

58. Las presunciones legales del ADN en los procesos de familia... 764

59. Gualtieri Rugnone De Prieto, Emma Elidia y otros s/ sustracción de menores, de 10 años (Art. 146) 766

60. El derecho absoluto a no ser torturado y a no ser tratado en forma cruel o inhumana 792

61. La prohibición, de la tortura, y tratos crueles, e inhumanos 794

62. La definición de tortura. 795

63. Los otros tratos crueles, inhumanos o degradantes... 799

64. La interpretación de la tortura en el sistema universal de protección de los derechos humanos... 801

65. La interpretación y casuística del derecho a la integridad vinculado a la tortura o tratos crueles en el Sistema Interamericano de Protección. 802

66. Informe sobre la situación de los derechos humanos en el caso de Chile.. 803

LA PROHIBICIÓN DE LA ESCLAVITUD, SERVIDUMBRE Y LA TRATA DE PERSONAS

Artículo 6.- Prohibición de la esclavitud y servidumbre 805

1. La interdicción de la esclavitud, la trata de personas y del tra bajo esclavo en negro a precio vil o forzoso 806

2. La esclavitud, la trata de personas y la prostitución, prohibidas por el pacto 809

3. Ley Argentina No. 26842, de prohibición de trata de personas, especialmente mujeres 810

4. Prevención y sanción de la trata de personas y asistencia a sus victimas 812

5. La esclavitud y los trabajos esclavos o forzados en el servicio domestico o similares 815

EL DERECHO A LA LIBERTAD, A LA SEGURIDAD PERSONAL Y SUS DERIVACIONES

Artículo 7.- Derecho a la libertad personal 827

1. El contenido material del derecho a la libertad y a la seguridad personal 828

2. El derecho a la libertad personal, a la seguridad y sus derivaciones 837

2.1. Concepto genérico del derecho a la libertad y seguridad personal ... 837

3. Las arbitrariedades o abusos contra la libertad y seguridad personal ... 844

4. Legitimación activa amplia ... 846

5. La libertad corporal o física ... 847

6. El derecho a la notificación, a la información de los cargos y a la asistencia letrada técnica obligatoria ... 852

7. La prohibición de la detención arbitraria ... 853

8. El principio general de la presunción constitucional de inocencia en el proceso penal y en el proceso administrativo sancionador, y su impacto en el derecho internacional: el rango constitucional. La prisión preventiva. ... 855

9. El proceso justo: proceso acusatorio; la prueba legitima, ilegitima y la teoría del «fruto del árbol venenoso» en el Pacto de San José de Costa Rica (P.S.J) ... 864

10. El debido proceso justo y legal y los límites a la aplicación de leyes inconstitucionales ... 867

11. El debido proceso justo (ii): la legitimidad de la prueba en el proceso penal como garantía fundamental en un sistema democrático de derecho ... 868

12. Los frutos del árbol envenenado y la Convención Americana ... 870

13. La presunción constitucional de inocencia y la prisión preventiva como pena anticipada ... 877

14. Fallo de la Corte Suprema de Argentina que limita la aplicación de la prisión preventiva ... 879

15. Los principios rectores ... 883

16. La interpretación del Art. 316 del C.P.P.N. ... 893

17. La inconstitucionalidad del fallo del 2x1 en crímenes de lesa humanidad o de guerra. ... 915

18. El debido proceso legal y justo adjetivo y sustantivo 917

19. El control judicial permanente previsto por el Pacto de San José 918

20. El principio procesal penal de la bilateralidad o contradictorio en el Pacto de San José 921

21. La proscripción absoluta de la detención arbitraria o desproporcionada. (Caso Chaparro *vs.* Ecuador y Cano Moya *vs.* España).. 922

22. El problema del dolo y del dolo eventual en el derecho a la libertad; la culpa consciente; el principio del doble efecto 925

23. El dolo en el derecho civil y comercial y en la Convención Americana de los DD. HH.; El dolo como vicio de los actos voluntarios. 926

24. Conclusión sobre la libertad y seguridad personal 930

ANEXO

– Resolución 1/08 CIDH. 1025

Néstor Alejandro José Hillar

III

TRATADO DE LA CONVENCIÓN AMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

DERECHO GLOBAL

Índice General

Abreviaturas 17

Frases introductorias 19

PREFACIO

La sociedad abierta de los Derechos Humanos (II) 21

1. El nacimiento de Cicerón, uno de los fundamentos de la sociedad abierta de los Derechos Humanos 21

2. El orden de la naturaleza, la codificación nacional e internacional de los derechos humanos y la sociedad abierta de los Derechos Humanos (II) 22

3. La vida pública y las obras jurídicas de Cicerón 27

4. La tutela judicial efectiva, concepto y aplicación en épocas de pandemia, Covid 19... 31

5. La tutela judicial efectiva en Brasil y en Perú 40

6. Las reglas de Mallorca, integran la tutela judicial efectiva ... 41

Capítulo I
EL DERECHO A LA JURISDICCIÓN, A LA TUTELA JUDICIAL, ADMINISTRATIVA Y EFECTIVA, Y A LAS GARANTÍAS PROCESALES CONVENCIONALES

1. **La tutela judicial y administrativa efectiva: las garantías judiciales y administrativas, las reglas, los principios generales en el Pacto de San José de Costa Rica, la tutela judicial efectiva y su doble naturaleza sustancial y adjetiva, la tutela anticipada: acción preventiva no autónoma o medida cautelar, las medidas auto-satisfactivas.** 59

2. **Las garantías convencionales, judiciales, administrativas y de los juicios arbitrales del Art. 8vo. del Pacto.** 71

3. **Las garantías convencionales para la condena judicial en sede penal o disciplinaria**... 81

4. **El derecho de acceso a la jurisdicción y el debido proceso; la tutela judicial, arbitral y administrativa efectiva** 83

5. **Las garantías convencionales del derecho a la jurisdicción y la tutela judicial efectiva de los justiciables**.... 91

6. **La tutela judicial anticipada, específica: medidas cautelares innovativas o acción preventiva.** 97

7. **El derecho a la tutela judicial efectiva, de derechos subjetivos, intereses legítimos, individuales o colectivos, y derechos eventuales en protección de la legítima:** 103

8. **Los derechos subjetivos e intereses legítimos tutelados; la conceptualización del derecho a la tutela judicial efectiva y los fines del mismo.** 105

9. **El juicio de amparo en situación de emergencia económica del estado o ante problemas de salud**. 107

10. **El contenido material del derecho a la tutela judicial efectiva y la tutela anticipada y su objeto múltiple**.. 108

11. La libertad de acceso a la justicia a un costo razonable. La protección de los vulnerables; el problema de la legitimación activa y pasiva 111

A) Los procesos colectivos: 111

B) El acceso a la justicia según el T.E.D.H:.. 124

C) El derecho al recurso judicial, la garantía de la doble instancia y el doble conforme 125

12. Fallo Arce de la Corte Suprema de Argentina... 126

13. El derecho de obtener una resolución judicial, arbitral o administrativa de fondo razonablemente fundada en la lógica y en el derecho, que respete al derecho interno y al derecho internacional de los derechos humanos (como fuente del Código Civil, etc.) En un plazo razonable. 135

14. La ejecutoriedad de la sentencia firme y las leyes de emergencia o de consolidación de deudas del estado. 139

15. La tutela judicial efectiva en el fuero penal 142

16. Las manifestaciones del principio de razonabilidad y de la «tutela judicial efectiva» dentro del proceso 146

17. El derecho a tener un costo razonable para acceder a la justicia, a demandar, ofrecer y asegurar pruebas, y alegar como paso previo a la sentencia... 146

18. El problema de las leyes nacionales o locales que eximen del pago o de la imposición de costas sin motivo alguno violando el derecho a la tutela judicial efectiva. 179

19. «El derecho convencional a la prueba judicial» o «derecho a obtener la prueba judicial» como parte de la tutela judicial efectiva... 180

20. El derecho a la razonabilidad y a la fundamentación lógica y jurídica de todas las resoluciones judiciales. 181

21. La duración y el plazo razonable de los procesos administrativos arbitrales o judiciales. 183

22. Caso Kawas Fernandez *vs*. Honduras 186

23. El derecho a la ejecución forzosa de la sentencia de condena 190

24. La declaración de la inconstitucionalidad de la Ley Nro. 26.854, que limita las medidas cautelares en contra del estado nacional 194

24.1. La Ley de medidas cautelares 26.854, Frente al Art. 8vo. y ss. de la Convención Americana de los DD.HH... ... 196

25. El debido proceso legal, y la tutela judicial efectiva, en el estado de emergencia: 210

26. Las otras «garantías convencionales» del proceso judicial, arbitral y administrativo: 211

27. Las garantías del juez natural e imparcial.. 215

28. El rol del consejo de la magistratura dentro de las «garantías convencionales»,y su elección popular:.. 217

29. El juez natural el abogado defensor obligatorio y la indagatoria 228

30. El juez natural y los fallos contra civiles efectuados por tribunales militares. 230

31. La tutela judicial efectiva en los juicios a militares por causas de lesa humanidad: 231

32. Las «garantías convencionales» del Art. 8 del Pacto, con mayores detalles y especificaciones técnicas: 234

33. Las cuestiones de hecho y prueba en el nuevo recurso de casación 242

34. El «nuevo» enfoque del recurso extraordinario federal y del recurso de casación a la luz de los fallos Herrera Ulloa y Mohamed.. 247

35. El análisis de nuestro ordenamiento jurídico penal y comparación con las disposiciones del Pacto de San José de Costa Rica, otros tratados internacionales y el bloque federal de constitucionalidad. 260

36. El reconocimiento del derecho a la doble instancia en el procedimiento judicial penal o civil 263

37. El Fallo Casal. 265

38. La tutela judicial efectiva y las escuchas telefónicas: la prueba ilícita y las escuchas telefónicas. 485

ANEXOS
Legislación concerniente a la Convención Americana.. 605

Néstor Alejandro José Hillar

IV

TRATADO DE LA CONVENCIÓN AMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

DERECHO GLOBAL

Índice General

Abreviaturas 17

Frases introductorias 19

LA LEGALIDAD Y LA IRRETROACTIVIDAD DE LA LEY PENAL.

EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD Y LOS TRES PODERES.

1. El principio de legalidad y la irretroactividad de la ley internacional penal, y la ley penal interna, en el año 2022. 23

1.1. Ahora bien, ¿Cómo opera este principio, en el caso de los crímenes del Derecho internacional *(iura crimina Gentium)*, imputables al individuo? 30

2. La irretroactividad de la norma penal mas perjudicial al reo, en el derecho internacional penal y en el derecho interno 32

3. Las denuncias presentadas en argentina, Uruguay y Perú por genocidio, crímenes de guerra y otros delitos de lesa humanidad. 34

4. Modelo: formula denuncia. 36

5. Conclusión 44

6. Las medidas cautelares o seguridad contra las personas y los principios de proporcionalidad, necesidad y legalidad... 45

EL DERECHO A LA INDEMNIZACIÓN POR ERROR JUDICIAL O POR FALTA DE SERVICIO

1. Introducción: la responsabilidad unificada del estado y la reparación integral. 59

2. Las funciones del Estado... 70

3. La responsabilidad unificada del estado por su desvío o abuso del poder 71

4. La responsabilidad unificada del estado en su función de administrar justicia. La ley 26944 y la Convención Americana de los Derechos Humanos 73

5. La responsabilidad objetiva del estado, por la prisión preventiva, injustamente sufrida: 80

6. La responsabilidad civil e internacional, por la actividad del estado y sus órganos... 82

7. El error judicial o la falta de servicio en la prisión preventiva 86

8. El marco normativo de los presos inocentes del derecho internacional público y el constitucional 92

A. El reconocimiento del genérico derecho a la libertad física figura en los siguientes textos internacionales de derechos humanos.. 93

B. Las principales declaraciones que reconocen el genérico *derecho* a la libertad y seguridad, son los siguientes 94

C. El reconocimiento del derecho a la igualdad de los ciudadanos y la prisión figura en los siguientes textos internacionales de derechos humanos 96

D. Reconocen explícitamente los derechos de los presos los siguientes textos internacionales de derechos humanos 98

9. La responsabilidad objetiva y directa del estado por actos ilícitos 102

10. Los daños causados por las medidas cautelares irregulares ... 105

11. La posición de la doctrina.. 110

12. Los daños injustos causados por la prisión preventiva, epilogo ... 116

13. Responsabilidad unificada e internacional del Estado, por las conductas violatorias de derechos humanos del Ministerio Público Fiscal y de la defensa 117

14. La indemnización por error judicial en los instrumentos internacionales 119

15. El estado juez, los crímenes y delitos internacionales 120

16. La relación entre el Estatuto Penal Internacional de Roma y el Pacto de San José 122

17. Los principios fundamentales 126

18. Los derechos y las garantías... 127

19. Derechos del acusado (Art. 67) 128

20. La indemnización al detenido o al condenado, por error judicial 129

21. La responsabilidad por error judicial en el derecho comparado y en el Pacto de San José 129

22. Las indemnizaciones debidas al procesado que sufrió injustamente prisión preventiva 133

23. La responsabilidad objetiva de los funcionarios públicos o agentes, por falta de servicio, a la luz del Pacto de San José, los tratados internacionales y el derecho comparado. 135

1. Derecho Alemán Federal 136
2. Derecho Francés 137
3. Derecho Español 137
4. Inglaterra 139

5. República Bolivariana de Venezuela... 140

24. La responsabilidad objetiva del funcionario judicial o publico en el derecho argentino, por falta de servicio, por error judicial y la violación al Pacto de San José y otros tratados internacionales 141

1. Responsabilidad objetiva por mala administración de justicia o falta de servicio 141

25. La responsabilidad del estado por los actos legislativos contrarios al pacto u otros tratados internacionales 168

26. Corte Interamericana de Derechos Humanos; opinión consultiva OC-14/94 del 9 de diciembre de 1994 169

27. Recepción jurisprudencial por parte de la corte suprema de justicia de la nación, a partir del caso «bustos». Voto del Dr. Zaffaroni: la responsabilidad agravada de los técnicos. ... 191

28. La tipicidad en el derecho penal del delito de corrupción y la obligación de tipificar, delitos que impone el Pacto Americano. 192

29. La remoción de los funcionarios públicos por responsabilidad por acción u omisión, por actos de corrupción o de lavado de dinero... 193

30. Daños causados por actividad lícita dañosa o ilícita del estado... 194

31. La indemnización de los daños y perjuicios, por error judicial en el marco del Pacto de San José de Costa Rica. 198

LOS DERECHOS HUMANOS PERSONALÍSIMOS, ESPIRITUALES Y DE LA DIGNIDAD EN EL PACTO

1. **Doctrina** 205
2. **Las notas tipificantes de los derechos humanos inherentes a la personalidad espiritual y la dignidad**.. 209
3. **El derecho personalísimo a la dignidad y al honor** 227
4. **El honor de la persona humana**. 228
5. **La concepción jurisprudencial del honor** 237
6. **El derecho humano a la intimidad**. 251
7. **Los antecedentes** 255
8. **La protección de la intimidad por instrumentos jurídicos internacionales** 258
9. **Leyes de protección de datos personales** 261
10. **La protección del derecho constitucional y el derecho internacional público actual de los datos personales** 263
11. **La naturaleza jurídica y contenido del derecho a la intimidad-privacidad**... 265
12. **El derecho a la intimidad frente a la tecnología actual** 274
13. **La tutela anticipada e internet**... 346
14. **Corte Interamericana de Derechos Humanos; Caso Fontevecchia y D'amico *vrs.* Argentina, sentencia del 29 de noviembre de 2011.** 348

LA LIBERTAD DE CONCIENCIA Y DE CULTOS

1. **La libertad religiosa y de cultos** 411
2. **La libertad de conciencia y su vínculo con la religión** 414

ANEXOS A LOS TOMOS I Y II

ANEXO I
LA CONVENCIÓN AMERICANA DE DERECHOS HUMANOS Y NUEVAS LEYES EN ARGENTINA, CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL, Y ACCIONES DE CLASE

1. El Pacto de San José y el nuevo código civil y comercial de Argentina (Ley 26.994; 2014)... 419

2. Proyecto de Ley en Argentina: las acciones de clase 443

ANEXO II
EL RÉGIMEN JURÍDICO DE LOS EMBRIONES HUMANOS Y LA CONVENCIÓN AMERICANA DE LOS DERECHOS HUMANOS

Néstor Alejandro José Hillar

V

TRATADO DE LA CONVENCIÓN AMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

DERECHO GLOBAL

Índice General

Dedicatorias 5

Abreviaturas 13

Frases introductorias 15

PREFACIO

I. Introducción 21

II) El Dr. Jean Domat, y la doctrina científica, en la codificación francesa, su vínculo, con los derechos humanos, y los trascendentales del ser 22

III. El derecho al olvido, y el art 13º de la Convención Americana de los DD HH, en el año 2026 29

1. ¿Qué abarca este derecho humano? 33
2. Principios Fundamentales 34
3. Marco Legal, e Importancia 34
4. Límites, y Conflictos 34

IV. La libertad de expresión; en tiempos de guerra (año 2026) 39

V. La sociedad abierta, de los derechos humanos (III) 40

VI. Los maestros Cicerón, & Domat; las especies de la libertad de información, y de prensa 41

VII. La moderna, sociedad abierta, de los derechos humanos, y la constitucionalización, del derecho privado civil, del derecho publico, y penal (III) 43

PARTE ESPECIAL (III);
CONTINUACIÓN

CAPITULO 3º
COMENTARIOS, A LOS
ARTÍCULOS, 13º, A 25º

Parte Especial (III) 51
Capítulo 3º 51

La libertad de prensa, de pensamiento, información, y de expresión 51

Parte Especial (III) 52

1.1. El derecho a la información, al libre pensamiento, y a la libre expresión, en el Pacto de San José, de Costa Rica 52

1. Libertad de pensamiento, información, y la libre expresión; la libertad de prensa pluralista, y democrática 53

La relación, del derecho a la información, con la ética, y el derecho judicial, del periodismo, y de los abogados 53

2. Los medios de censura indirecta, violan la libertad de expresión, a la prensa libre, y pluralista 72

3. Las prestaciones igualitarias, que el estado, debe dar a la prensa, en materia de reparto, de publicidad oficial, u otras prestaciones 78

4. El caso judicial, de Clarin: el problema del artículo 161, de la Ley de medios, su vínculo, con el pacto de San José, y la libertad de prensa 78

5. El "derecho humano a la información", como parte de la libertad fundamental convencional 86

6. Estudio comparativo, entre la Ley de medios, derogada 22.285, y la actual Ley de medios 26.522 87

7. El derecho, a la información objetiva, y veraz 93

8. Cuadro A-1 94

9. La cláusula de conciencia, y el secreto profesional, dentro del derecho a la información 97

10. Los medios de comunicación social masivos, y las redes sociales, y el derecho al honor, a la intimidad, y a la privacidad 108
11. Corte Interamericana, de Derechos Humanos 110
12. La libertad de prensa 141
13. La Corte Suprema, de Justicia de la Nación 144
14. Los límites constituconales, del derecho a informar 213
15. Los derechos personalísimos, humanos, y "el derecho a informar" 214
16. Los conflictos entre la libertad de prensa, y el derecho a la intimidad, el honor, y a la integridad 216
17. Veamos el tema, en el Fallo, Baquero Lazcano c/ Ed. Río Negro 217
18. Tutela judicial anticipada de la libertad de expresión 228
19. Los límites a la falsa denuncia, y a la intromisión maliciosa de la prensa 230
20. El régimen jurídico del "habeas data"; (Arts 43º de la Const. Nac. y 25to. del Pacto Americano) 231
21. El derecho a la información asistencial, y al consentimiento informado, en el caso de los pacientes, por tratamientos médicos diagnósticos, o terapéuticos 231
22. La jurisprudencia, de la Corte Interamericana 235
23. El contenido objetivo, de la información 236
24. La regulación jurídica, del derecho a la información 236
25. El derecho a la información, y la prensa 237
26. La "real malicia", y el pacto de San José 238
27. La real malicia, a nivel supranacional: desarrollo del caso Kimel vrs Argentina 243
28. Nueva Ley 26.551, modificatoria del Código Penal, ley derivada del Caso Kimel 245
29. Los derechos, y garantías, en pugna 248

30. "Derecho, a la libertad de expresión vrs. derecho al honor," en el Caso Kimel..... 249
31. La Argentina, y la sentencia, de la Corte Interamericana, de Derechos Humanos, en el Caso Kimel..... 252
32. Conclusión..... 256
33. Caso Kimel vrs. Argentina..... 257
34. Caso Kimel Vrs. Argentina, (Voto del Dr. García Ramirez) 313
35. Tribunal Europeo, de Derechos Humanos..... 322
36. Asunto Otegi Mondragon, c. España 352
37. Colegiación obligatoria de periodistas, en Costa Rica..... 381
38. Declaración del juez Máximo Cisneros 386
39. Caso Morales Sola..... 390
40. El contenido material, de la Real Malicia 392
41. El derecho de acceso, a la información pública 393
42. Corte Interamericana, de Derechos Humanos 429
42. Los principios de publicidad, y transparencia, de los actos de gobierno 536
43. La regulación, en el derecho internacional a la información..... 536
44. La información y libertad de expresión en relación a los profesionales, especial referencia a los abogados, y periodistas 541
45. Antecedentes, e interpretación, de la declaración de principios, relativos a la libertad de expresión, (elaborados por la Comisión Interamericana de DD.HH., OEA) 543

EL DERECHO DE RÉPLICA

1. Introducción, al "derecho de replica" 569
2. El derecho de réplica, en Argentina 571
3. La exigibilidad, del derecho de replica, en la jurisprudencia.- .. 572
4. El análisis del caso, "Ekmekdjian c/ Sofovich"..... 575

5. Análisis de los criterios de interpretación, a los cuales recurrió, la Corte Suprema, para fundamentar la decisión, a la cual arribo 576

7. La Ley 26.032, la libertad de expresión, y la réplica en, internet 582

8. Ley 10.149, libertad de expresión, y prensa, en Cordoba 582

EL DERECHO A REUNIRSE,
EN FORMA PACIFICA, Y SIN ARMAS

1. El derecho de reunión pacifica, y sin armas 593

2. El ejercicio abusivo, del derecho de reunión, por grupos piqueteros, o de protesta social 596

LA LIBERTAD DE ASOCIACIÓN

1. La libertad de asociación, con fines útiles 629

2. La libertad de asociación sindical, nuevo fallo de la Corte Suprema 633

LA FAMILIA, Y EL MATRIMONIO,
EN EL PACTO DE SAN JOSÉ

1. La protección integral, de la familia, y del matrimonio..... 638

2. Igualdad de derechos, entre hijos matrimoniales, y extramatrimoniales..... 639

3. Prohibición de discriminación, por el estado del embarazo..... 640

4. El matrimonio igualitario, en Argentina, es inconstitucional, por violar el Pacto de San José, y los derechos de la mujer, y los niños. 641

Néstor Alejandro José Hillar

VI

TRATADO DE LA CONVENCIÓN AMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

DERECHO GLOBAL

Índice General

Dedicatorias 5

Abreviaturas 13

EL DERECHO AL NOMBRE, Y EL DERECHO A LA IDENTIDAD, DE LAS PERSONAS HUMANAS

1. El derecho humano al nombre, y a la identidad, en el Pacto de San José, y en los fallos judiciales 15
2. ¿Qué es el nombre de las personas? 16
3. Concepto, origen, y evolución 17
4. El nombre, para el ordenamiento jurídico, y las leyes reglamentarias, del Pacto de San José 19
5. Los fallos judiciales, sus repercusiones, en el derecho al nombre 25
6. La españolización de nombres extranjeros, o indígenas 27
7. La información sumaria 29
8. La manifestación, de la decisión jurisdiccional 30
9. La inmutabilidad del nombre, y del apellido 30

LOS DERECHOS DEL NIÑO, NIÑA, Y DEL ADOLESCENTE

1. Introducción: las "medidas de protección" 31

2. La relación, con otros tratados internacionales. 41
3. El derecho, a la enseñanza gratuita pública, y la armoniosa convivencia, de los niños normales, y los discapacitados. 43
4. La convención, sobre los derechos del niño, y su relación, con el pacto de San José. 47
5. La estructura medular, de la convención del niño, niña, o adolescente..... 49
6. La prohibición constitucional, de dejar a los niños, y adolescentes, en la calle, y la prohibición de subastar, la vivienda familiar única..... 51
7. La definición jurídica de niño, niña, y adolescente. Efectos jurídicos 58
8. El niño, la familia, y el estado. 63
9. El derecho, a la protección de la familia, y la legítima 64
10. La problemática, del abandono del niño 67
11. Los deberes, y obligaciones prestacionales, de los estados, en relación a los niños, niñas, y adolescentes..... 70
12. La protección del niño, contra conductas abusivas, de los padres, o terceros que tienen su custodia 82
13 La violación de los derechos a la vida digna, e integridad, de los niños, niñas, y adolescentes..... 82
14. La violación, al derecho a la integridad, y a la vida, el acoso, la violencia, o muerte, de los niños, y adolescentes, a manos de los padres, tutores, o miembros del entorno familiar..... 83
15. El compromiso 84
16. Las medidas de protección, reglamentarias del Pacto de San José, (Ley nro. 26.061) 86
17. Las normas provinciales, nacionales, reglamentarias, del pacto de San José, y la Convención de los Derechos del Niño .. 87
18. La aplicación por los jueces 90
19. La jurisprudencia, sobre leyes reglamentarias, de la Convención Americana DD HH 91

20. La tenencia de menores, por parejas homosexuales 92
21. Caso López Allende, contra Karen Atala..... 93
22. Corte Interamericana de Derechos Humanos 104
23. Conclusión..... 278

EL DERECHO, A LA NACIONALIDAD

1. El derecho a la nacionalidad, y a la ciudadanía, su consagración constitucional, e internacional..... 283
2. Introducción al tema 284
3. Conceptualización de la nacionalidad 286
4. Contenido 288
5. Prohibición de privación, y de mutación, de la nacionalidad.... 289
6. Los modos de adquirir, la nacionalidad..... 289
7. La reglamentación, del derecho a la nacionalidad 291
8. Fenómenos, relativos a la nacionalidad: doble nacionalidad – multinacionalidad – supranacionalidad 292
9. Derechos de las personas que emigran..... 293
10. Conclusión..... 299

LA PROPIEDAD PRIVADA, EN EL PACTO

1. El derecho humano de propiedad, y el pacto de San José de Costa Rica 307
2. La protección, mediante el artículo 21 PSJ, de los derechos reales, y la posesión. Alcance, y contenido..... 309
3. La usucapión..... 310
4. Limites, al derecho de dominio..... 310
5. La noción amplia de bienes 312
6. Los derechos adquiridos 313

7. El derecho de propiedad, y las medidas cautelares reales, (caso chaparro vrs. Ecuador)..... 313
8. La restitución de los bienes..... 315
9. La jurisprudencia, de la Corte Interamericana, de Derechos Humanos..... 316
10. El derecho de propiedad, en la Constitución Nacional (art. 17), análisis comparado, con el art. 21º del Pacto Americano... 317
11. El derecho de propiedad, como derecho humano..... 318

LOS DERECHOS DE CIRCULACIÓN, Y DE RESIDENCIA

1. El asilo 442
2. El derecho de circulación y residencia..... 443
3. Mercosur: la libertad de circulación..... 447
4. El conflicto, de las papeleras con el Uruguay, el corte de rutas, y el derecho de circulación 452

LOS DERECHOS POLÍTICOS, EN EL PACTO

1. Los derechos políticos..... 455
2. El derecho al voto 456
3. Derecho de igualdad, ante la ley 456
4. Derecho a optar por cargos de elección popular, a ser elegido y a mantener los mismos. 458
5. Derecho al voto de la mujer, y a ocupar cargos electivos de alto rango..... 459
6. Acerca de los derechos civiles, y políticos 460
7. La constitución nacional, y los derechos humanos, en su versión política..... 462
8. Casos jurisprudenciales 496

LA IGUALDAD ANTE LA LEY, Y EL PRINCIPIO, DE NO DISCRIMINACIÓN

1. La igualdad ante la ley, de los iguales: el principio de igualdad. 567
2. La igualdad ante la ley, supone la igualdad, de los iguales, en iguales circunstancias 568
3. A garantía constitucional, de la igualdad, y el valor justicia 569
4. El acceso a la jurisdicción: derecho a la igualdad, y seguridad nacional 570
5. La discriminación, en las ciencias sociales, y los límites del derecho internacional público 575

EL JUICIO DE AMPARO, EN EL PACTO DE SAN JOSÉ

LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS, E INTERESES LEGÍTIMOS, MATERIALMENTE CONSTITUCIONALES

El juicio de amparo interamericano- análisis comparado 596
"El amparo judicial, en latinoamerica". 599
1. Los antecedentes, de la acción de amparo judicial 601
2. La acción de amparo, su origen, desarrollo, y recepción 605
3. La regulación positiva: El artículo 25°, de la Convención Americana de Derechos Humanos, o Pacto de San José de Costa Rica 607
4. El objeto, el fin, y la interpretación, de la regulación del amparo, en la Convención Americana sobre Derechos Humanos 609
5. La influencia, y jerarquía, de la Convención Americana, en materia de amparo, sobre Derechos Humanos, en el derecho interno, de los países americanos, y su vínculo, con la Convención de Viena sobre los Tratados 613
6. La interpretación finalista, de la Corte Interamericana de Derechos Humanos 622

7. Conclusión parcial 624

8. Las regulaciones nacionales del amparo, a la luz de las exigencias de la Convencion Americana de DD.HH. 625

9. Los estudios comparados, del artículo 43 C.N., y 25º del Pacto San José 625

10. La tutela judicial efectiva, la tutela anticipada, y, las medidas cautelares, dentro del amparo 633

CONCLUSIÓN FINAL

El amparo es una garantía, y un derecho subjetivo, dentro del derecho internacional público, y constitucional. 643