



MANUAL DE DERECHOS HUMANOS Y GARANTÍAS

2.a edición actualizada y ampliada ●

PABLO LUIS MANILI

Prólogo de Eduardo Ferrer Mac-Gregor

Manili, Pablo Luis

Manual de derechos humanos y garantías: 2da edición
actualizada y ampliada / Pablo Luis Manili. - 2a ed.- Ciu-
dad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2022.
496 p. ; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4404-9

1. Derechos Humanos. I. Título.

CDD 323

© Pablo Luis Manili, 2022

© de esta edición, Thomson Reuters, 2022

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

Impreso en la Argentina

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

Printed in Argentina

All rights reserved

No part of this work may be reproduced
or transmitted in any form or by any means,
electronic or mechanical, including photocopying and recording
or by any information storage or retrieval system,
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada: 450 ejemplares

ISBN 978-987-03-4404-9

SAP 43091039

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

ARGENTINA

ÍNDICE GENERAL

Prólogo a la primera edición	XXVII
Abreviaturas	XXXVII

1ª PARTE

TEORÍA GENERAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

CAPÍTULO I

CONCEPTO Y CARACTERES DE LOS DERECHOS HUMANOS

I. Introducción	3
II. Diversos intentos de definición	4
III. Caracteres de los derechos humanos	7
IV. Nuestra definición	14

CAPÍTULO II

EVOLUCIÓN HISTÓRICA DE LA PROTECCIÓN JURÍDICA DE LOS DERECHOS HUMANOS

I. Introducción	15
II. Antecedentes preconstitucionales	15
III. El nacimiento del constitucionalismo y la era del constitucionalismo clásico	19
IV. El constitucionalismo social.....	23
V. Normas internacionales anteriores a 1945	28
VI. Normas internacionales después de 1945	31
VII. Las décadas del 1970 y el 1980	37

	Pág.
7.1. Los derechos de tercera generación	37
7.2. La constitucionalización del DIDH	39
VIII. La década del 1990	40
IX. Conclusiones	42

CAPÍTULO III

PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

I. Principios generales.....	43
II. Nuestra definición	50

CAPÍTULO IV

LAS FUENTES DEL DERECHO DE LOS DERECHOS HUMANOS

I. Las fuentes de los derechos humanos en el derecho internacional.....	51
II. Las fuentes de los derechos humanos en el derecho interno	65
III. Recapitulación sinóptica del capítulo.....	68

CAPÍTULO V

EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS Y SUS RELACIONES CON OTRAS MATERIAS

I. Introducción	69
II. Relaciones con el DIP	69
III. Relaciones con el derecho constitucional	70
IV. Relaciones con el derecho internacional humanitario	72
V. Relaciones con el derecho de integración o comunitario	79
VI. Relaciones con el derecho penal	80
VII. Relaciones con el derecho procesal	81
VIII. Conclusiones	82

CAPÍTULO VI

LA RECEPCIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL POR EL
DERECHO INTERNO DESDE EL DERECHO INTERNACIONAL

I. El dualismo	83
1.1. La diferencia entre las fuentes	84
1.2. La diferencia en cuanto a los sujetos y al ámbito de aplicación	87
1.3. El conflicto de normas según los dualistas.....	88
1.4. Crítica al dualismo	89
II. El monismo	90
2.1. La relación jerárquica entre ambos sistemas: variantes del monismo	93
III. Las normas del DIP en la materia	94
3.1. El DIP deja librado al criterio de cada Estado el modo en que su derecho interno recepta al internacional	96
3.2. Un Estado no puede prevalerse de su derecho interno para incumplir una obligación internacional	97
3.3. El derecho interno es un simple <i>hecho</i> para el DIP	98
3.4. El Estado que asume un compromiso internacional debe adecuar su legislación interna a este	98
3.5. El principio de primacía del derecho internacional	99
3.6. ¿Qué queda de monismo y dualismo?	100
IV. Conclusiones	101

CAPÍTULO VII

LA RECEPCIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL POR EL
DERECHO INTERNO DESDE EL DERECHO CONSTITUCIONAL

I. Introducción	105
II. Evolución del constitucionalismo	105
2.1. Primer período: desde el nacimiento del constitucionalismo en 1789 hasta el final de la Primera Guerra Mundial en 1918.....	106
2.2. Segundo período: entre el final de la Primera Guerra (1918) y el de la Segunda (1945)	108
2.3. Tercer período: desde 1945 hasta nuestros días	110
III. La jerarquía del DIP en las Constituciones	112
IV. Conclusiones	114

CAPÍTULO VIII

LA RECEPCIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS
DERECHOS HUMANOS POR EL DERECHO INTERNO EN EL
DERECHO CONSTITUCIONAL COMPARADO

I. Introducción	115
II. El DIDH como pauta interpretativa del sistema de derechos	116
2.1. Constitución de España de 1978	116
2.2. Constitución peruana de 1993.....	118
III. El DIDH como fuente colateral de derechos y garantías.....	120
3.1. Constitución de Portugal de 1976	120
3.2. Constitución de Chile de 1980, reformada en 1989	122
3.3. Constitución de Paraguay de 1992	123
3.4. Constitución de Nicaragua de 1987, reformada en 1995.....	124
3.5. Constitución de Brasil de 1988	125
IV. Jerarquía constitucional del DIDH subordinada al principio <i>pro homine</i> ...	125
4.1. Constitución de Venezuela de 1999	126
4.2. Constitución de Ecuador de 2008.....	127
4.3. Constitución de Bolivia de 2009	128
V. Normas escuetas y jurisprudencia de avanzada	129
5.1. Costa Rica	129
5.2. Constitución de la República Dominicana	132
VI. Jerarquía constitucional del DIDH y bloque de constitucionalidad	133
6.1. Constitución peruana de 1979.....	133
6.2. Constitución de Colombia de 1991	134
6.3. Constitución de la República Argentina	138
6.4. Constitución de Brasil de 1988	138
6.5. Constitución de Guatemala de 1985	139
VII. Síntesis y conclusiones	140

CAPÍTULO IX

LOS INSTRUMENTOS INTERNACIONALES DE LOS DERECHOS
HUMANOS EN LA ARGENTINA

I. La recepción del DIP en la CN	143
II. La recepción del DIP en la jurisprudencia de la CS	147
2.1. El problema de la operatividad de las normas del DIP	147

	Pág.
2.2. El problema de la jerarquía normativa	149
2.3. La aplicación de las costumbres y de los principios generales del DIP en el derecho interno argentino.....	153
III. La reforma constitucional de 1994	153
IV. Los instrumentos internacionales elevados a jerarquía constitucional ...	155
4.1. Enumeración.....	155
4.2. Clasificación.....	156
4.3. Tratados y declaraciones	158
V. Las condiciones de vigencia de los instrumentos internacionales	159
5.1. Que estén vigentes.....	159
5.2. Reservas y declaraciones interpretativas	160
5.3. La jurisprudencia internacional	162
VI. La jerarquía constitucional	163
6.1. Igualdad de rango	163
6.2. Equiparación, pero no “incorporación”	164
VII. “...No derogan artículo alguno de la Primera Parte de esta Constitu- ción...”	166
VIII. “Deben entenderse complementarios de los derechos y garantías por ella reconocidos”	169
8.1. Complementariedad de derechos	169
8.2. Complementariedad de jurisdicciones	169
IX. La elevación de otros tratados a la jerarquía constitucional.....	170
9.1. Declaraciones	170
9.2. Tratados mixtos	171
9.3. Retroactividad y progresividad	172
9.4. ¿Delegación del poder constituyente?	173
9.5. Ejercicio de esta facultad del Congreso	174
X. La salida de normas del seno del bloque	175
XI. Síntesis del capítulo	177

2ª PARTE

LA PROTECCIÓN DE LOS
DERECHOS HUMANOSCAPÍTULO X
LOS DERECHOS CIVILES

I. Introducción	183
II. Derecho al reconocimiento de la personalidad jurídica	184
III. Derecho a la vida	185
3.1. Sistema interamericano	185
3.2. Argentina	186
IV. Desaparición forzada de personas	187
4.1. Sistema interamericano	187
4.2. Argentina	189
V. Derecho a la integridad personal	189
5.1. Sistema interamericano	189
5.2. Argentina	191
VI. Derecho a la libertad personal	192
6.1. Sistema interamericano	192
6.2. Argentina	194
VII. Principio de legalidad	194
7.1. Sistema interamericano	194
7.2. Argentina	195
VIII. Derecho a la intimidad y a la privacidad	195
8.1. Sistema interamericano	195
8.2. Argentina	196
IX. Libertad de conciencia y de religión	197
9.1. Sistema interamericano	197
9.2. Argentina	198
X. Libertad de pensamiento y de expresión	198
10.1. Sistema interamericano	198
10.2. Argentina	201
XI. Derecho de réplica, rectificación o respuesta	202
11.1. Sistema interamericano	202

	Pág.
11.2. Argentina	202
XII. Derecho de asociación.....	203
12.1. Sistema interamericano	203
12.2. Argentina	203
XIII. El derecho de propiedad	204
13.1. Sistema interamericano	204
13.2. Argentina	205
13.2.1. El interés social como subordinante	206
13.2.2. Indemnización previa y justa	208
13.2.3. Alcance del derecho de propiedad	208
XIV. Derecho a la igualdad y a la no discriminación	208
14.1. Sistema interamericano	208
14.2. Argentina	210
XV. Otros derechos civiles	213

CAPÍTULO XI

LOS DERECHOS POLÍTICOS

I. Introducción	215
II. Los derechos políticos	216
2.1. Sistema interamericano	216
2.2. Argentina	220
III. Los derechos conexos con los políticos	223
3.1. Petición.....	223
3.2. Reunión	224
3.3. Asociación	224
3.4. Conciencia y pensamiento	225
3.5. Libertad de expresión	225
3.6. El derecho de acceso a la información pública	225
3.7. El derecho a participar de sesiones y audiencias públicas	229

CAPÍTULO XII

LOS DERECHOS ECONÓMICOS, SOCIALES Y CULTURALES

I. Los derechos sociales en el derecho internacional	231
II. El constitucionalismo social	235

	Pág.
III. Los DESC en la Argentina	237
IV. El problema de la efectividad de los DESC	239

CAPÍTULO XIII

LOS DERECHOS DE INCIDENCIA COLECTIVA

I. Introducción	243
II. El derecho a un medio ambiente sano	245
2.1. Derecho internacional	245
2.2. Argentina	246
III. El derecho a la paz	249
3.1. Derecho internacional	249
3.2. Argentina	250
IV. El derecho a la autodeterminación de los pueblos	251
V. El derecho a la democracia	253
5.1. Derecho internacional	253
5.2. Argentina	256
VI. El derecho al desarrollo	257
VII. Los derechos de los consumidores y usuarios	258
VIII. Los derechos de las comunidades indígenas	260
8.1. Derecho internacional	261
8.2. Argentina	264
IX. Derechos de los grupos vulnerables	266
9.1. Características de estos derechos	267
9.2. Las medidas de acción positiva	267
9.3. Los derechos de los niños	269
9.4. Los derechos de las mujeres	271
9.4.1. Ámbito interamericano	271
9.4.2. Argentina	272
9.5. Los derechos de los ancianos	276
9.6. Los derechos de las personas con discapacidad	277
X. Sinopsis	278

CAPÍTULO XIV

EL DEBIDO PROCESO Y LA
TUTELA JUDICIAL EFECTIVA

I. El derecho a la tutela judicial efectiva	281
II. Principio de legalidad o de ley anterior	283
2.1. Sistema interamericano	283
2.2. Argentina	284
III. El principio de inocencia	286
3.1. Sistema interamericano	286
3.2. Argentina	287
IV. La garantía de juez natural	288
V. La garantía de independencia e imparcialidad del tribunal	291
5.1. Sistema interamericano	291
5.2. Sistema europeo	292
5.3. Argentina	293
VI. Prohibición de declarar en contra de sí mismo.....	294
6.1. Sistema interamericano	294
6.2. Argentina	294
VII. La necesidad de orden escrita de autoridad competente	295
VIII. Derecho a la defensa en juicio	296
IX. Derecho a la doble instancia en materia penal y de derechos del niño .	299
9.1. Sistema interamericano	299
9.2. Argentina	300
X. Inviolabilidad del domicilio y de los papeles privados	301
10.1. Sistema interamericano	301
10.2. Argentina	302
XI. Publicidad del proceso	303
11.1. Sistema interamericano	303
11.2. Argentina	303
XII. El derecho a un plazo razonable	304
12.1. Sistema interamericano	304
12.2. Sistema europeo	306
12.3. Argentina	307
XIII. La denegación de justicia	307
XIV. El derecho a obtener un fallo debidamente fundado	308

	Pág.
14.1. Sistema interamericano	308
14.2. Sistema europeo	309
14.3. Argentina	309
XV. El acceso a la justicia y los costos de litigar	309
15.1. Sistema interamericano	310
15.2. Sistema europeo	310
15.3. Argentina	310
XVI. El derecho a la ejecución del fallo.....	312

CAPÍTULO XV

LAS GARANTÍAS JUDICIALES PARA LA DEFENSA DE LOS DERECHOS

I. La acción de amparo individual.....	313
1.1. Sistema interamericano	313
1.2. Argentina	314
II. El amparo colectivo	319
2.1. Legitimación activa	320
2.2. Los efectos del fallo	322
III. El hábeas data	323
IV. El hábeas corpus	324
V. Las acciones de clase.....	327

CAPÍTULO XVI

LOS ESTADOS DE EXCEPCIÓN Y LA SUSPENSIÓN DE DERECHOS

I. Introducción	329
II. La normativa internacional.....	330
III. Las normas constitucionales	334
IV. Los mecanismos de control del estado de sitio en la Argentina.....	336

3ª PARTE

EL SISTEMA INTERAMERICANO
DE DERECHOS HUMANOS

CAPÍTULO XVII

LA COMISIÓN INTERAMERICANA
DE DERECHOS HUMANOS

I. Perfil institucional de la Comisión IDH.....	341
II. Las peticiones individuales ante la Comisión	342
III. El procedimiento para las denuncias individuales. Competencia	343
3.1. Competencia <i>ratione personae</i>	344
3.2. Competencia <i>ratione materiae</i>	345
3.3. Competencia <i>ratione temporis</i>	345
3.4. Competencia <i>ratione loci</i>	346
IV. Requisitos para la consideración de peticiones.....	346
4.1. Requisitos formales	346
4.2. Agotamiento de la jurisdicción interna	347
4.3. Excepciones al requisito de agotamiento de la jurisdicción interna...	348
4.4. Plazo para presentar la denuncia	349
V. Trámite de las peticiones	350
5.1. Etapa informativa	350
5.2. Etapa contradictoria y audiencias.....	352
VI. Solución amistosa.....	353
VII. Naturaleza jurídica de los informes de la Comisión	354
VIII. Sometimiento del caso a la Corte	355
IX. Efectos jurídicos de los informes.....	355
9.1. ¿Recomendación u obligación?	355
9.2. Revisión de los informes	356
X. La fórmula de la “cuarta instancia”	357
XI. Mecanismos de seguimiento	359
XII. Mecanismos cautelares para casos urgentes	359
XIII. A modo de síntesis	360

CAPÍTULO XVIII

LA CORTE INTERAMERICANA
DE DERECHOS HUMANOS

I. Marco normativo: Reglamento y Estatuto de la Corte.....	363
II. Sometimiento del caso a la Corte	364
2.1. Elevación del caso a la Corte por el Estado	365
2.2. Sometimiento del caso a la Corte por la Comisión.....	366
III. La competencia de la Corte	366
3.1. Competencia <i>ratione personae</i>	367
3.2. Competencia <i>ratione materiae</i>	370
3.3. Competencia <i>ratione temporis</i>	371
IV. Los jueces <i>ad hoc</i> y de la nacionalidad del Estado demandado.....	371
V. Excepciones preliminares.....	372
VI. Reglas generales del proceso ante la Corte.....	373
6.1. Idioma.....	373
6.2. Representación procesal	374
6.3. Cómputo de los plazos	374
6.4. Formalidades de los escritos y ordenamiento de expedientes	375
VII. Etapa escrita	375
7.1. La demanda.....	375
7.2. Contestación de la demanda	376
7.3. <i>Amicus curiae</i>	377
VIII. Etapa oral.....	378
IX. Las pruebas	379
X. Alegato final escrito.....	380
XI. Terminación anticipada del proceso.....	380
11.1. Desistimiento.....	381
11.2. Allanamiento.....	381
11.3. Solución amistosa.....	381
XII. Medidas provisionales	382
XIII. La sentencia	383
XIV. Los recursos	384
XV. Conclusiones	385

CAPÍTULO XIX

EL DIÁLOGO ENTRE LA JURISDICCIÓN
INTERNACIONAL Y LA ARGENTINA.
EL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

I. Introducción	387
II. La ejecución de sentencias de la Corte IDH	387
2.1. Vaguedad de la normativa internacional	388
2.2. Insuficiencia de la normativa argentina	390
2.2.1. Sentencias indemnizatorias	390
2.2.2. Sentencias no indemnizatorias	391
2.2.3. Los problemas relacionados con el sistema federal	393
2.2.4. El arbitraje como mecanismo para ejecutar un acuerdo amistoso	395
2.2.5. Algunas ideas para la reglamentación	396
III. La aplicación del derecho internacional de los derechos humanos en la Argentina.....	399
3.1. La etapa del <i>desuso</i> de los instrumentos internacionales de derechos humanos.....	399
3.2. La etapa del <i>uso</i> de esos instrumentos con jerarquía supralegal pero infraconstitucional (1992 a 1994)	401
3.3. La etapa del <i>uso</i> de esos instrumentos con jerarquía constitucional (1994 a 2005)	401
3.4. La etapa del <i>abuso</i> de los instrumentos internacionales de derechos humanos y de la jurisprudencia e informes que los aplican.	403
3.4.1. Instrumentos internacionales	403
3.4.2. Jurisprudencia de la Corte IDH	404
3.4.3. Informes de la Comisión	404
3.5. El regreso al <i>uso</i> de la jurisprudencia interamericana.....	405
3.5.1. El rol de la Corte Suprema	405
3.5.2. Los efectos de las sentencias de la Corte IDH dictadas respecto de la Argentina	410
3.5.3. Nuestras discrepancias con algunos aspectos del fallo	411
3.5.4. Conclusiones	412
3.6. Colofón	412
IV. El control de convencionalidad	413
V. El margen de apreciación nacional	415
5.1. La Comisión Europea de Derechos Humanos	416
5.2. La Corte Europea de Derechos Humanos	416

	Pág.
5.3. La Corte IDH	417
VI. Conclusiones	418

4ª PARTE

LOS DERECHOS HUMANOS EN LA ARGENTINA

CAPÍTULO XX

LA VIGENCIA DE LOS DERECHOS HUMANOS EN LA REPÚBLICA ARGENTINA

I. Antecedentes	421
II. El golpe de Estado	422
III. La reacción de las ONG	425
IV. La reacción de la comunidad internacional	427
V. La tarea de la OEA.....	428
VI. La tarea de la ONU	430
VII. El final del “Proceso”	432
VIII. La reparación ética.....	433
IX. La ley de “Punto Final”	439
X. La ley de “Obediencia Debida”	441
XI. La claudicación ética de la década del 90	446
XII. Las reparaciones a las violaciones a los derechos humanos	448
XIII. La década del 2000.....	449