

VÍCTOR BAZÁN

Derecho a la salud
y
justicia constitucional

Estándares jurisprudenciales de la Corte Suprema

Esquema normativo. Derecho fundamental. Salud pública

Responsabilidad nacional y provincial. Autonomía personal

Amparo. Instrumentos internacionales. Menores

Personas con discapacidad. Medicina prepaga



EDITORIAL ASTREA
BUENOS AIRES - BOGOTÁ

2 0 1 3

ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i>	VII
----------------------	-----

INTRODUCCIÓN

§ 1. El recorrido propuesto	1
§ 2. Mensaje liminar	3
§ 3. Sumaria explicación de la estructura estatal argentina	5
§ 4. Acerca del sistema de justicia constitucional	6

CAPÍTULO PRIMERO

EL DERECHO A LA SALUD Y ALGUNAS CUESTIONES CONEXAS EN EL ORDENAMIENTO CONSTITUCIONAL ARGENTINO

A) EVOLUCIÓN EN LA METAMORFOSIS DEL SISTEMA CONSTITUCIONAL ARGENTINO

§ 5. Ciclo constituyente originario	11
§ 6. Reformas constitucionales	12

**B) LA REFORMA CONSTITUCIONAL DE 1994
Y SU IMPACTO EN EL ÁREA DE LOS DERECHOS HUMANOS**

§ 7.	El trayecto por recorrer	18
§ 8.	Mirada general	19
§ 9.	Ampliación del catálogo de derechos explícitos	20
§ 10.	Acrecimiento de los derechos no enumerados o implícitos	22
§ 11.	Positivación expresa de los procesos constitucionales	22
	a) Proceso de amparo	23
	b) Hábeas data	24
	c) Hábeas corpus	28
§ 12.	En torno al principio de igualdad	33
§ 13.	Jerarquización constitucional de un plexo de instrumentos internacionales sobre derechos humanos	42

CAPÍTULO II

**LA CORTE SUPREMA
FRENTE A LA INTERNACIONALIZACIÓN
DEL DERECHO Y AL REDISEÑO
DE SU PERFIL INSTITUCIONAL**

A) INTRODUCCIÓN

§ 14.	Importancia de la retroalimentación del derecho internacional de los derechos humanos y el derecho interno	45
-------	--	----

B) CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

§ 15.	Aspectos básicos	48
	a) Ámbito internacional	48
	b) Contexto interno	49

§ 16.	Evolución de la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en el particular	50
§ 17.	La situación en México. Un caso testigo sobre los movimientos normativos que en el derecho interno puede provocar el control de convencionalidad	54
§ 18.	La permeabilidad de la Corte Suprema argentina respecto del control de convencionalidad	57

C) EL PROCESO DE RECONFIGURACIÓN DEL PERFIL INSTITUCIONAL DE LA CORTE SUPREMA

§ 19.	Contexto	58
§ 20.	Imágenes del redimensionamiento de su fisonomía institucional	60
§ 21.	La priorización de su labor como órgano de cierre de la jurisdicción constitucional	63

CAPÍTULO III

CUESTIONES RELATIVAS AL SISTEMA DE SALUD EN LA ARGENTINA

§ 22.	Prolegómeno	67
§ 23.	Esquema normativo subconstitucional en torno al sistema de salud	70
	a) Escenario diseñado por la ley 26.682	70
	b) La modificación y la reglamentación de la ley 26.682	75
	c) Plataforma normativa a la que se suma la ley 26.682	78
§ 24.	Instrumentos internacionales sobre el derecho a la salud	81
§ 25.	Proyecto de Código Civil y Comercial de la Nación	85
§ 26.	Conclusión	86

CAPÍTULO IV

**FALLOS RELEVANTES DE LA CORTE
SUPREMA SOBRE DISTINTOS ASPECTOS
DEL DERECHO A LA SALUD**

§ 27.	Preliminar	89
§ 28.	“Laboratorios Ricar SA”	91
§ 29.	“B., R. E.”	93
§ 30.	“Policlínica Privada de Medicina y Cirugía SA” ...	95
§ 31.	“Asociación Benghalensis”	97
§ 32.	“Campodónico de Beviacqua”	98
§ 33.	“E., R. E.”	100
§ 34.	“Tartaroglu de Neto” e “Imbrogno”	102
§ 35.	“Monteserin”	103
§ 36.	“Ramos”	105
§ 37.	“Neira”	106
§ 38.	“Asociación de Esclerosis Múltiple de Salta”	110
§ 39.	“Martín”	112
§ 40.	“Lifschitz”	114
§ 41.	“Maldonado”	115
§ 42.	“T., R. A.” y “R., M. J.”	116
§ 43.	“Reynoso”	122
§ 44.	“Orlando” y “Floreancig”	124
§ 45.	“Cambiaso Péres de Nealón”	128
§ 46.	“Defensor del Pueblo de la Nación c/Estado nacional y otra (provincia del Chaco) s/Proceso de conocimiento”	129
§ 47.	“María”	131
§ 48.	“Chamorro”	133
§ 49.	“Torrillo”	134
§ 50.	“Rivero”	137
§ 51.	“Arriola”	140
§ 52.	“Baldivieso”	142
§ 53.	“Buñes”	144
§ 54.	“Méndez”	145
§ 55.	“G., M. E.”	147
§ 56.	“F., A. L.” y “Pro Familia Asociación Civil”	148
§ 57.	“Q. C., S. Y.”	157

CAPÍTULO V

**ESTÁNDARES Y OTROS ASPECTOS
SIGNIFICATIVOS EMERGENTES
DE LA JURISPRUDENCIA
DE LA CORTE SUPREMA DIRECTA
O INDIRECTAMENTE VINCULADOS
AL DERECHO A LA SALUD**

§ 58.	Explicación previa	161
§ 59.	El amparo como una de las vías por excelencia para la viabilización de la protección del derecho a la salud	162
§ 60.	Interés superior del niño	165
§ 61.	Utilización por la Corte de la categoría “derechos fundamentales”	166
§ 62.	Derecho a la vida, derecho a la salud y principio de autonomía personal	175
§ 63.	Salud pública	177
	a) Panorama general	178
	b) Salud individual y salud colectiva	180
	c) Gasto público en salud como inversión social prioritaria	180
§ 64.	Acciones positivas	182
§ 65.	De emergencias financieras, pesificación, corralitos, medidas cautelares, saltos de instancia y derecho a la salud	186
§ 66.	Breve digresión: la reinstauración del “per saltum”	192
§ 67.	Otros aspectos puntuales de interés	194
	a) Protección reforzada para menores y otras personas con discapacidad	194
	b) Responsabilidad nacional y provincial. La “cláusula federal” respecto de las obligaciones asumidas internacionalmente	195
	c) Funciones económica y social de las empresas de medicina prepaga. El caso de las ART	196

CAPÍTULO VI**ESQUEMA DE CONCLUSIONES**

§ 68. Introducción	199
§ 69. Escenario jurídico	199
§ 70. Vertientes del “derecho a la salud”. Efectos	200
§ 71. Tutela jurisprudencial. Hacia un sistema estructurado de políticas públicas de naturaleza social ..	202
§ 72. El derecho a la salud como obligación del Estado. Carácter. El rol de los actores privados del sistema de salud	206
§ 73. Derechos fundamentales, democracia y dignidad humana	209
<i>Bibliografía</i>	213
<i>Índice alfabético</i>	219