



ÍNDICE GENERAL

Prólogo	IX
Introducción	XXVII
Capítulo I DE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN AL DERECHO A LA INFORMACIÓN	1
1. La libertad de prensa a partir del siglo XVII y hasta fines del siglo XIX	3
1.2. Aparición de la prensa comercial e injerencia del poder económico y político. Tendencia a la concentración y al monopolio en el ámbito informativo	8
1.2. Una nueva forma de tratar la información: interpretative journalism (periodismo interpretativo). Sus derivaciones	14
1.2.1. Crítica	17
1.3. Aparición y señorío de los medios de expresión audiovisuales. Referencia al caso argentino	20
1.4. Recapitulación: máxima vulnerabilidad de los derechos de la personalidad espirituales	26
2. El derecho a la información	28
2.1. Una necesaria reacción: la teoría de la responsabilidad social de la prensa. La información no es un servicio público	28
2.2. El derecho a la información y sus tres facultades: recepción, investigación y difusión	34
2.3. Aportación de la Iglesia Católica sobre el derecho a la información y los medios de comunicación social. El decreto "ínter mirifica"	39
Capítulo II LA LIBERTAD DE PRENSA Y EL DERECHO A LA INFORMACIÓN EN EL DERECHO ARGENTINO	43
1. La libertad de prensa en la Constitución histórica y en la jurisprudencia	45
1.2. Antecedentes patrios	46
1.2. El artículo 14	50
1.2.2. La censura en la jurisprudencia	52
1.2.2. Mi opinión sobre la prohibición de censurar. Prevención de los daños a particulares dispuesta por el órgano jurisdiccional	59
1.3. El artículo 32	66
1.3.2. Jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación sobre la competencia para legislar y juzgar en materia de prensa	69
1.4. ¿El derecho a publicar ideas por la prensa es un derecho superior a la Constitución? La relación de los derechos constitucionales	72
1.4.2. Respuesta histórico jurídica	76
1.4.2. Respuesta iusfilosófica	78
1.4.2.2. Diversas concepciones acerca del derecho subjetivo. Su aplicación a la materia de la prensa. Crítica	79
1.4.2.2. Concepciones voluntaristas	79
1.4.2.1.2. Teorías negadoras	81
1.4.2.2. El derecho subjetivo en nuestra concepción. Proyección de estas nociones a la responsabilidad por daños. Relación de los derechos constitucionales	83
1.4.2.2.1. Reconocimiento de los derechos subjetivos. Su alcance	83
1.4.2.2.2. El derecho subjetivo no es la principal aceptación de derecho	84

1.4.2.2.3. El derecho subjetivo no es pura ventaja o prerrogativa	85
1.4.2.2.4. Ampliación de los horizontes de la responsabilidad	86
1.4.2.2.5. Los derechos constitucionales puestos en relación	89
2. La reforma constitucional del año 1994	93
2.1. El secreto profesional informativo	93
2.1.1. Concepto y alcances del secreto	93
2.1.2. El cuarto párrafo del artículo 43 de la Ley Fundamental	96
2.1.2.1. El hábeas data. Antecedentes privatísticos y publicísticos. Contenido del hábeas data argentino	96
2.1.2.2. El secreto de las fuentes de información periodística	102
2.2. El bloque de constitucionalidad incorporado por el artículo 75, inciso 22 de la Constitución Nacional	106
2.2.1. El Derecho constitucional privado. Los derechos de la tercera generación	107
2.2.2. El Derecho civil constitucional en la Argentina y el derecho a la información	109
3. Incidencias constitucionales en la responsabilidad por daños	111
Capítulo III	
RESPONSABILIDAD POR DAÑOS	115
1. Raíces de las voces "responsabilidad" y "responsable". Consideración etimológica. Análisis iusfilosófico.	117
2. Consideración histórica	119
2.1. Concepción clásica: Una acepción rigurosamente jurídica	120
2.2. Concepción moderna: un pensamiento tenido de moralidad	122
3. La responsabilidad en el derecho civil argentino. Evolución	124
4. Perfiles actuales de la responsabilidad por daños en el derecho argentino y su relación con los medios de comunicación. Presupuestos del deber de reparar	126
4.1. De la "responsabilidad civil" a la "responsabilidad por daños". El derecho de daños. La teoría general de la reparación	127
4.2. La culpabilidad: ni mito ni principio general. Una construcción a partir del daño. Objetivación de la responsabilidad	128
4.3. Ampliación de los daños	133
4.4. Nuevos horizontes en punto a la antijuridicidad	135
4.5. Tendencias en relación al lazo de causalidad	137
4.6. Otras manifestaciones del derecho de daños contemporáneo. La ampliación de la legitimación pasiva	138
Capítulo IV	
LA ANTIJURIDICIDAD	139
1. La antijuridicidad en general	141
2. La antijuridicidad en la responsabilidad de los medios	143
3. Principios o reglas aplicables a los diferentes tipos de mensajes (simples y complejos)	145
4. Los derechos de la personalidad	150
4.1. Generalidades	150
4.1.1. Noción	150
4.1.2. Orígenes	151

4.1.3. Naturaleza jurídica	153
4.1.4. Acerca del nombre	156
4.1.5. Caracteres	157
4.1.6. Los derechos de la personalidad en el derecho argentino	158
4.1.7. Clasificación	162
4.2. El derecho a la intimidad	163
4.2.2. Noción. El ataque al reconocimiento del derecho a la intimidad	163
4.2.2. Origen y desarrollo posterior	166
4.2.3. Caracterización. Dificultades del concepto. Mi definición	167
4.2.4. Titulares del derecho a la intimidad	174
4.2.5. El derecho a la intimidad en el derecho objetivo	175
4.2.5.2. En el plano constitucional	175
4.2.5.2. En el Código Civil Argentino	176
4.2.5.3. En otras disposiciones infraconstitucionales distintas del Código Civil	180
4.2.6. El derecho a la intimidad en la jurisprudencia	181
4.2.7. Los derechos a la intimidad y a la imagen	185
4.2.8. Los derechos a la intimidad y a la identidad	187
4.3. El derecho al honor	188
4.3.2. Concepto	188
4.3.2. Titulares del derecho al honor	190
4.3.3. El derecho al honor en el derecho objetivo	192
4.3.3.1. En el plano constitucional	193
4.3.3.2. En el Código Penal argentino	194
4.3.3.3. En el Código Civil argentino	196
4.3.4. El derecho al honor en la jurisprudencia	199
4.3.5. Derecho a la información, proceso, sentencia y honor de las personas	206
4.4. El derecho a la imagen	211
4.4.2. Concepto y autonomía	211
4.4.2. El derecho a la imagen en el derecho objetivo	213
4.5. El derecho a la voz	216
4.5.2. Régimen legal aplicable. El derecho a la voz en la proyectada reforma de la legislación civil	216
4.6. Derecho a la identidad	217
4.6.2. Facetas del derecho a la identidad. Antecedentes	217
4.6.2. En el derecho argentino	228
4.6.3. Perspectivas	233
Capítulo V	
EL FACTOR DE ATRIBUCIÓN	235
1. El factor de atribución. Concepto y clases	237
2. Excursus filosófico sobre el fundamento de la obligación indemnizatoria	240
2.1. Escuela analítica	241
2.2. Trialismo	248
2.3. Liso alternativo del derecho	255
2.4. Realismo jurídico clásico	264
2.5. Consideraciones conclusivas. Su aplicación a la responsabilidad civil de los medios	270
3. El factor de atribución de la responsabilidad de los medios en la doctrina y en la jurisprudencia	275
3.1. El factor subjetivo	275
3.1.1. La recepción de la doctrina de la real malicia por la Corte Suprema de la Nación. Crítica. (Actualmente, la aplicabilidad de esta Teoría no constituye una jurisprudencia consolidada)	282

3.2. Los factores subjetivos y objetivos	294
3.3. Los factores objetivos	299
4. El factor de atribución en mi propio concepto	301
4.1. Las distintas funciones de los medios y su principal cometido legitimador.	
Necesidad de adoptar un criterio sincrético	301
4.2. El factor Abuso del derecho	311
4.3. El caso de la intimidad	318
4.4. Delimitación de la esfera de la crítica política	321
 Capítulo VI	
EL DAÑO Y LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD. LA REPARACIÓN DEL DAÑO	323
1. El daño	325
1.1. En general	325
1.2. Daños derivados de la lesión a los derechos personalísimos en el caso de los medios de comunicación	329
1.3. Acerca de la conveniencia de implantar los punitive damages o exemplary damages en el derecho argentino	338
2. La relación de causalidad	345
2.1. En general	345
2.2. En el caso de la responsabilidad de los medios	349
3. La reparación del daño	353
3.1. Derecho de réplica	353
3.1.1. Introducción	353
3.1.2. Concepto	354
3.1.3. Naturaleza jurídica	356
3.1.4. Antecedentes	358
3.1.5. Caracteres	359
3.1.6. Sujetos jurídicos de la réplica	360
3.1.7. Objeto	361
3.1.8. En el derecho argentino	364
 Capítulo VII	
DERECHO COMPARADO	369
1. Generalidades	371
2. Derechos de la gran familia romano germánica	376
2.1. Derecho español	377
2.1.1. Breve referencia histórica	377
2.1.1.1. La libertad de expresión en España desde el renacimiento	377
2.1.1.2. Una apertura venturosa hacia la libertad: la revolución de 1868 y la Constitución de 1869. Cortapisas posteriores	381
2.1.1.3. La ley de prensa de 1883 y los primeros precedentes jurisprudenciales sobre difamación tras la promulgación del Código Civil	382
2.1.2. Derecho objetivo vigente en España y jurisprudencia en materia de responsabilidad de los medios	386
2.1.2.1. El Derecho Positivo vigente en España	386
2.1.2.1.1. La Constitución de 1978	386
2.1.2.1.2. Ley Orgánica 1/1982 de Protección Civil del Derecho al honor, a la intimidad personal y familiar y a la propia imagen	393
2.1.2.2. Jurisprudencia del Tribunal Constitucional y del Tribunal Supremo	396
2.1.2.2.1. Caracterización general de la libertad de expresión y la libertad de información. Sus relaciones con los derechos de la personalidad. Ámbito público o privado	397

2.1.2.2.2. El factor de atribución	402
2.1.2.2.3. Función que la jurisprudencia asigna a los medios: ¿sólo el relato objetivo de los hechos? Crítica	405
2.1.2.2.4. La doctrina del reportaje neutral	407
2.1.2.2.5. La rectificación como factor eximiente o atenuante de responsabilidad	409
2.1.2.2.6. Información, proceso y sentencia	411
2.1.2.2.7. Legitimados pasivos	416
2.1.2.2.8. No pueden tomarse frases aisladas prescindiendo del contexto	418
2.1.2.2.9. La buena fe en el uso de la libertad de expresión	419
2.1.3. Consideraciones conclusivas acerca del derecho español	421
2.2. Derecho colombiano	422
2.2.1. Algunas aclaraciones previas	422
2.2.2. La libertad de prensa en la Constitución de 1886 y en la ley de 1944	423
2.2.3. La libertad de expresión y los derechos de la personalidad en la Constitución de 1991	424
2.2.4. Criterios jurisprudenciales de la Corte Constitucional	429
2.2.5. Algunas reflexiones finales en torno al derecho colombiano	432
2.3. Derechos de otros países americanos pertenecientes a esta familia	433
2.4. Derecho francés	440
2.4.1. Formulación girondina de la libertad de expresión	440
2.4.2. Derecho al respeto de la vida privada	444
2.4.3. Protección de las personas contra la alteración pública de su personalidad	446
2.4.4. Protección de la imagen de las personas	449
2.4.5. Acentuación de la tutela preventiva. Artículo 809 del nuevo Código de Procedimiento Civil	452
2.4.6. Algunas reflexiones en torno a la responsabilidad civil de los medios en el derecho francés	458
2.5. Derecho italiano	461
2.5.2. La libertad de prensa en la Constitución	461
2.5.2. El Derecho Civil italiano. El Código de 1865. El Código de 1942. Contornos actuales de la responsabilidad civil	469
2.5.3. Proyección de los perfiles modernos del derecho de daños a la materia de la responsabilidad civil de los medios	475
2.6. Derecho alemán	479
2.6.2. Evolución de la prensa a partir del siglo XIX y la recepción constitucional	479
2.6.2.1. Los textos del Código Civil y la opinión de la doctrina	481
2.6.2.2. Los textos de la G.G. y su interpretación jurisprudencial	484
2.6.2.3. La interpretación de las disposiciones civiles en clave constitucional	485
2.6.3. Prevención de daños. Vías: acción de omisión. Pretensión de eliminación	489
 Capítulo VIII	
DERECHO COMPARADO (Continuación)	493
1. El Common law	495
1.1. Derecho inglés	500
1.1.2. Derechos de la personalidad espirituales	500
1.1.2. Evolución de la libertad de prensa	502
1.1.3. Recapitulación: Estado actual de la libertad de prensa y responsabilidad civil de los medios	505
1.2. El derecho de los Estados Unidos	507
1.2.1. La libertad de prensa en este país. La primera enmienda	507
1.2.2. Evolución jurisprudencial	513
1.2.2.1. Los criterios de la mala tendencia y el peligro clame inmediato	513
1.2.2.2. La tesis de las libertades preferidas (preferred freedoms)	517
1.2.2.2.1. Crítica a la tesis de las libertades preferidas	520
1.2.2.3. Balancing	522

1.2.3. Derecho a la intimidad	525
1.2.4. Proceso y prensa: los casos Sheppard, Nebraska Press Association, Richmond Newspapers Inc. y Press Enterprise Co.	527
1.2.5. Las tres razones que explican la posición preferente de la libertad de expresión	531
1.2.6. El caso New York Times c. Sullivan y las precisiones posteriores	534
1.2.6.1. El discovery period	541
1.2.7. Consideraciones conclusivas acerca del derecho de los Estados Unidos	543
Conclusiones	545
Bibliografía	555