



ÍNDICE SUMARIO

Agradecimientos	9
Prólogo	13

CAPÍTULO 1

LAS PERSONAS CON DISCAPACIDADES: ENFOQUE GENERAL DE SUS DERECHOS

1. Introducción	17
2. Discapacidad e igualdad: el lenguaje, la ley, la sociedad	21
3. Algunas cifras significativas	25
4. Hacia la igualdad de oportunidades: prevención y rehabilitación de la discapacidad	25
4.1. Prevención	25
4.2. Rehabilitación	26
5. La igualdad de oportunidades	27
6. Sobre la igualdad como derecho humano	28
7. Documentos internacionales y regulaciones locales sobre discapacidad: caminos a la igualdad	34

CAPÍTULO 2

MARCO REGULATORIO ARGENTINO CONCERNIENTE A LAS PERSONAS CON DISCAPACIDADES

1. Tutela constitucional de la discapacidad	49
2. La protección de la discapacidad en las Constituciones provinciales y en la Constitución de la Ciudad de Buenos Aires	51
3. Las normas específicas	52
4. Daño injusto y discapacidad	59

CAPÍTULO 3

SALUD MENTAL Y DERECHO EN LA SOCIEDAD ACTUAL

1. Introducción	61
2. Relación actual entre el orden jurídico y la salud mental	62
3. Derivaciones familiares y sociales de la enfermedad mental	66
4. El discurso jurídico frente al discurso psiquiátrico: la situación en la Argentina	68
5. Las normas y su ejecución. Las leyes que aún no están	71
6. Breve recorrido por la historia de la locura y las instituciones psiquiátricas	74
7. Aportes al proceso de desinstitucionalización	78
8. Las alternativas teóricas ante la realidad actual	82
8.1. El persistente debate entre el modelo hospitalocéntrico y la propuesta desinstitucionalizadora	82
8.2. La experiencia argentina	84
8.3. El modelo deshospitizador en controversia	85
8.4. Algunas propuestas inmediatas	89
8.5. Eliminación de la internación involuntaria	90
9. Legislación, derechos y salud mental	92
9.1. Legislación para la salud mental. Breves referencias	92
9.2. Actividades preliminares que deben emprender los países que desean formular una legislación de salud mental	93
9.3. El tema en la Argentina	94
10. Consideraciones finales	101

CAPÍTULO 4

LA SALUD MENTAL Y LA LEY: NUEVA MIRADA PARA NUEVOS TIEMPOS

1. Presentación del tema	103
2. Derechos fundamentales. Protección constitucional y garantías	106
3. Las normas jurídicas y su efectividad	108
3.1. La práctica local en la atención psiquiátrica	108
3.2. ¿Qué ocurre en la realidad concreta?	109

ANEXO

Caso 1: Carlos A. ¿Existe la alternativa libertad o tratamiento? Una experiencia directa	112
Caso 2: El señor Romero. Otro episodio de detención arbitraria impune	116
Comentarios: Algunas preguntas relevantes en la evaluación de casos cotidianos que involucran a pacientes psiquiátricos	118

CAPÍTULO 5

LA PROTECCIÓN DE LAS PERSONAS CON SUFRIMIENTO MENTAL: DE LAS NORMAS A SU APLICACIÓN. EL PACIENTE COMO CIUDADANO

1. Introducción	121
2. Protección constitucional de los derechos fundamentales de los padecientes mentales	123
2.1. La persona	124
2.2. Derecho a la vida	124
2.3. Derechos a la libertad y a la seguridad personales	128
2.4. Derechos a la integridad personal y al trato humano	131
2.5. Derecho a la dignidad	133
2.6. Derecho a la salud	133
2.7. Derecho a la intimidad, honra y reputación	136
2.8. Derecho a la igualdad y a la no discriminación	137
3. El resguardo jurídico en los códigos y en las leyes especiales. Hacia la protección legal en campos específicos del derecho	140
4. Los derechos en materia de salud mental	143
5. La salud mental según el derecho penal argentino	144
6. La responsabilidad penal ante los problemas mentales. ¿Una cuestión de responsabilización?	147
6.1. La declaración de inimputabilidad y la obligación de tratar	149
7. Los dementes, los inhabilitados y el derecho civil	151
7.1. El problema de la capacidad jurídica	151
7.2. El artículo 140 y los subsiguientes: regulación del proceso de interdicción por razón de "demencia"	153
7.2.1. Acerca de la capacidad y la incapacidad	153
7.2.2. Sobre la incapacidad de las personas con dolencias mentales en el sistema legal vigente	154
a) Declaración de demencia	155
b) Inhabilitación	159
c) Los aspectos civiles y procesales: comentario	160
d) Actos de personas con padecimiento mental	162
e) Interdicción	166
7.2.3. Amparos: medidas cautelares	166
8. Breve síntesis de las leyes especiales	167

CAPÍTULO 6
LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD MENTAL
EN EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

1. Documentos de las organizaciones internacionales protectoras de los derechos de los pacientes	171
1.1. El derecho internacional de los derechos humanos y su valor en el orden jurídico interno	175
2. La defensa de los derechos humanos de los pacientes en el derecho internacional	180
3. Legislación internacional de los derechos humanos y los sufrientes mentales	184
3.1. Los documentos especializados para proteger a las personas con padecimientos mentales	185
3.2. Instrumentos internacionales relevantes para la tutela de los pacientes con discapacidad mental: perspectiva general	187
3.3. Tutela internacional específica de los derechos de personas con discapacidad mental	190
3.3.1. Declaración de Caracas	190
3.3.2. Los principios para la protección de los enfermos mentales y para el mejoramiento de la atención de la salud mental (ONU, 1991)	192
3.3.3. Principios de salud mental: estándares mínimos para su aplicación en el ámbito local	196
a) Algunos derechos específicos esenciales	196
b) Valor jurídico de los principios	201
c) Nivel de efectividad de los principios de salud mental. Directivas para la promoción de los derechos humanos de las personas con desórdenes mentales	202
3.3.4. Las normas uniformes sobre la igualdad de oportunidades para las personas con discapacidad	207
3.3.5. Convención Interamericana para la Eliminación de todas las Formas de Discriminación contra las Personas con Discapacidad (1999)	208
4. Propuestas y sugerencias	209

CAPITULO 7
PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS DE LAS PERSONAS CON
AFECCIONES MENTALES: SISTEMA SUPRANACIONAL. ÁMBITO LOCAL

1. Introducción	213
2. Los mecanismos de protección	216
2.1. En el Derecho argentino	216
2.1.1. La declaración de inconstitucionalidad	216
2.1.2. La acción de amparo	217
2.1.3. El hábeas corpus	218
2.2. Derecho internacional	220
2.2.1. El Comité de Derechos Humanos	221
2.2.2. La Corte Interamericana de Derechos Humanos	222
2.2.3. Procedimiento ante la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	223
2.2.4. Síntesis	225
2.2.5. Mecanismos informales	225
2.2.6. Comisión Interamericana de Derechos Humanos. Casos	226
a) Caso "Congo"	226
b) Caso "Lopes"	231
2.2.7. Jurisprudencia europea	233

CAPÍTULO 8

LOS MEDIOS COERCITIVOS EN EL TRATAMIENTO DE LOS PACIENTES MENTALES Y LA LEY

1. Los medios coercitivos y el tratamiento legal de la locura	237
1.1. Breves antecedentes	237
1.2. El tratamiento moral como un pórtico hacia la legalidad	241
1.3. La psiquiatría biologista-organicista.	249
1.4. La teoría psicoanalítica y la psiquiatría alternativa. Hacia la reforma psiquiátrica	250
1.4.1. La práctica psiquiátrica y la institución total	251
1.5. El uso de medios coercitivos y la reforma psiquiátrica	253
1.6. El proyecto Eunomia	254
1.7. Decálogo de principios jurídicos (<i>de lege ferenda</i>)	256
2. La cuestión legal en Argentina	258
3. Tratamiento sanitario obligatorio. Exigencia de legalidad y no arbitrariedad	260
4. La internación psiquiátrica y la vigencia de los derechos fundamentales	264
4.1. La internación psiquiátrica desde la perspectiva legal. Estándares internacionales	264
5. Pautas justificantes de una reclusión coactiva	268
5.1. Estándares médicos, psicológicos y éticos mínimos para disponer una internación involuntaria	268
5.2. La enfermedad mental como criterio legal	268
5.3. Internación, peligrosidad y necesidad de tratamiento	269
5.4. Los pacientes mentales internados y los conflictos de competencia	271
5.4.1. Un fallo precursor y fundante	273
6. Principios legales vinculados con la internación involuntaria o coactiva en nuestro país	282
7. Sistema judicial e internación coactiva. Modelo médico y modelo jurídico: su necesaria articulación a fin de proteger los derechos de los pacientes	285
7.1. La legitimidad y razonabilidad de las internaciones forzosas: control del sistema judicial	285
8. Legalidad, internación coactiva y peligrosidad: su relación con los conceptos de daño y riesgo. Los criterios y el sistema judicial	289
8.1. Entidad o gradación del daño	293
8.2. Grado de probabilidad	294
8.3. Habitualidad	296
8.4. Inminencia	296
9. El riesgo de daño a sí mismo o a terceros	297

CAPÍTULO 9

EL SISTEMA LEGAL ARGENTINO ANTE LA INTERNACIÓN PSIQUIÁTRICA

1. La decisión voluntaria del paciente	299
2. La internación involuntaria	300
3. Preceptos rectores: principios de legalidad y de no arbitrariedad	300
4. La internación tutelar de pacientes en el Código Civil	301
4.1. La peligrosidad como fundamento del encierro	305
4.2. La causal de tranquilidad pública, su admisibilidad	307
5. La legislación específica. Ley de internación para la Capital Federal. Leyes 22.914 y 448	308
5.1. La internación civil y la legislación especial	308
6. Abordaje legal ante distintos mecanismos de internación	311
6.1. Internaciones psiquiátricas a instancia propia o del representante legal	311
6.1.1. Requisito general de juridicidad: consentimiento esclarecido	311
6.1.2. Requisitos legales de admisión	313

6.2. Internaciones involuntarias	315
6.2.1. Internación por disposición de las autoridades policiales	315
6.2.2. Internaciones de urgencia	316
6.2.3. Internaciones judiciales	318
7. La especial situación de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires frente al régimen de internación psiquiátrica	320
7.1. Las leyes 22.914 y 448: garantías de los pacientes mentales	320
7.2. La competencia jurisdiccional en los supuestos de internación	323
7.3. La ley 448: algunos aspectos controvertidos respecto de la legislación de fondo	325
8. Derecho a la externación. Obligaciones de los responsables de la internación: internantes, director del establecimiento y sistema judicial. Remisión	327
9. Internación psiquiátrica y derecho penal	328
9.1. La situación jurídica de los enfermos mentales sometidos a proceso penal	328
9.2. La imputabilidad en el sistema penal argentino	332
9.3. Medidas de seguridad impuestas a una persona declarada inimputable	333
10. Cuando una reclusión psiquiátrica es innecesaria	336
11. Internaciones arbitrarias y violación de los derechos de los pacientes institucionalizados: responsabilidad civil	338
11.1. Conceptos generales	338
11.2. Discusión sobre el internamiento psiquiátrico arbitrario: caso fallado por la justicia argentina	340

CAPÍTULO 10

REFORMA PSIQUIÁTRICA: DEL HOSPICIO A LA COMUNIDAD

1. La reforma psiquiátrica: sí a la atención, no a la exclusión (OMS)	355
2. Posturas abolicionistas frente a la internación psiquiátrica involuntaria	359
3. Algunas prácticas en el campo de la transformación de la atención psiquiátrica	360
3.1. La experiencia norteamericana: la propuesta desinstitucionalizadora como simple deshospitalización	360
3.1.1. Las doctrinas legales relativas a los pacientes en los Estados Unidos	365
3.2. La reforma psiquiátrica en Italia	366
3.2.1. Basaglia y la reforma psiquiátrica	367
3.2.2. Deconstrucción del hospital psiquiátrico	370
3.2.3. Organización de talleres expresivos. Estímulo de la comunicación no verbal. "Marco Cavallo"	371
3.2.4. Hacia la ley 180 (1978)	373

CAPÍTULO 11

ASPECTOS JURÍDICOS DE LA REFORMA PSIQUIÁTRICA. RASGOS COMPARTIDOS Y RASGOS DIFERENCIALES DE LAS DIVERSAS PROPUESTAS

1. Reformas legislativas en el campo de la salud mental. Diversos ensayos normativos.	377
2. La reforma italiana: la ley 180. Una experiencia singular	378
2.1. Comentarios sobre la ley 180	380
3. Francia: legislación para el control de las internaciones	382
4. La reforma psiquiátrica en España	384
4.1. Régimen jurídico de la asistencia psiquiátrica en España: la normativa específica	385
5. La atractiva experiencia brasileña	391
6. El tema en la Argentina: marco conceptual y legal	395
6.1. Marco normativo disponible	396
6.2. Río Negro: una legislación provincial para las prácticas desinstitucionalizadoras	398
6.3. Colofón	401

CAPÍTULO 12
AVATARES DE LA REFORMA: EXPERIENCIAS.
RESPONSABILIDAD CIVIL: JURISPRUDENCIA

1. La experiencia en San Luis	411
1.1. La construcción de la grupalidad institucional en la experiencia de San Luis	412
2. Otras experiencias destacadas	416
2.1. Experiencia en el H. I. G. A. C. Mayor Dr. D. Paroissien	416
2.2. El Programa de Rehabilitación y Externación Asistida (PREA)	419
2.3. La Colonia Oliveros (Hospital Interdisciplinario de Salud Mental)	423
3. Comentario. Síntesis	425
4. El modelo asistencial extrahospitalario y la responsabilidad civil. Dilemas	427
4.1. Jurisprudencia. Remisión	427
5. Estrategias terapéuticas no custodiales y responsabilidad civil en la jurisprudencia nacional	429
6. Jurisprudencia: estándares legales ante los nuevos modelos asistenciales	432

CAPÍTULO 13
BIOÉTICA, DIGNIDAD Y DERECHOS HUMANOS

1. Bioética, bioderecho y atención de la salud	437
1.1. Derecho nacional aplicable	442
1.1.1. Marco constitucional	442
1.1.2. Marco infraconstitucional	446
2. Las personas con discapacidad: su derecho a la sexualidad. Los problemas de la concepción	449
2.1. Introducción	449
2.2. Algunas consideraciones sobre la salud sexual y reproductiva en nuestro país	452
2.3. Distintos supuestos de contracepción quirúrgica masculina y femenina	453
2.3.1. Esterilización por indicación terapéutica	454
2.3.2. Esterilización anticonceptiva o contracepción quirúrgica, ¿intervención prohibida o legítima?	455
2.4. La esterilización en nuestro sistema legal	456
2.4.1. Marco constitucional	456
2.4.2. Principio de autonomía. Derecho a la intimidad	457
2.4.3. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	458
2.4.4. Tratados internacionales con rango constitucional	459
2.4.5. Constituciones locales	459
2.4.6. Regulación penal	459
2.4.7. Legislación nacional	461
2.4.8. Legislaciones locales	461
a) Capital Federal y Ciudad de Buenos Aires. Distintas regulaciones	461
b) Otras leyes provinciales	465
2.4.9. Normas éticas	466
2.5. Regulación española en materia de esterilización	467
2.6. La contracepción y las personas con discapacidad mental	468
2.7. Esterilización de las personas con malestares o deficiencias mentales	473
2.7.1. Derechos en pugna	477
2.7.2. Mecanismos procedimentales. Acción de amparo: vía procesal idónea	478
2.7.3. Casos jurisprudenciales argentinos	478
a) Mujer insana que anualmente engendraba un hijo, el que luego debía ser educado por la curadora -su madre-, quien solicita la autorización para la esterilización	478
b) Acción de amparo promovida con el fin de obtener autorización judicial para una intervención quirúrgica en paciente con padecimientos psiquiátricos	479
c) Rechazo del pedido de autorización para realizar la esterilización permanente a una menor incapaz	482

d) Autorización judicial para realizar una histerectomía a una paciente débil mental no declarada insana	483
3. Reflexiones finales	483
4. Médicos, pacientes y sociedad. Normativas éticas	484
4.1. Declaración de Hawai/11 (1983).	484
4.2. Declaración de Madrid	487

CAPÍTULO 14

LOS DERECHOS ESPECÍFICOS DE LOS PACIENTES MENTALES

1. Protección jurídica de personas privadas de libertad. Algunas reglas básicas	491
1.1. Derechos fundamentales de los internados con o sin conductas delictivas	496
1.2. Derechos de los reclusos y el rol del Estado	497
2. Vigencia de los derechos específicos de las personas con padecimientos mentales	503
2.1. Hacia un catálogo de derechos singulares	504
3. Principios específicos relativos a las personas asistidas institucionalmente por sus padecimientos mentales	507
3.1. Derechos específicos de los pacientes en relación con la atención psiquiátrica	507
4. Principios específicos: derechos mínimos	508
5. Principios vinculados a la asistencia en salud mental: diagnóstico, pronóstico, tratamiento y rehabilitación adecuados	508
5.1. Derecho a ser informado	509
5.2. Derecho al consentimiento informado	509
5.3. Derecho a negarse a recibir un determinado tratamiento	509
5.4. Tratamiento y autonomía del paciente	510
5.5. Derecho a un diagnóstico adecuado	510
5.6. Derecho a la mejor atención y al tratamiento apropiado y menos restrictivo disponible, según elevadas normas técnicas y éticas	510
5.7. Derecho a recibir los medios adecuados tendientes a la cura o mejoría	512
5.8. Derecho a la continuidad del tratamiento	512
5.9. Derecho a la terapia farmacológica adecuada	512
5.10. Derecho a participar de su programa de curación	513
5.11. Derecho a un registro preciso del proceso terapéutico (historia clínica adecuada) y a acceder a tal registro	513
5.12. Derecho al tratamiento menos represivo y limitativo posible	513
5.13. Derecho a la confidencialidad del tratamiento	514
5.14. Derecho a no ser objeto de pruebas clínicas ni tratamientos experimentales sin el previo consentimiento informado	514
5.15. Se prohíbe la esterilización y quedan limitados los tratamientos psicoquirúrgicos	515
5.16. Derecho a la asistencia en la comunidad	516
5.17. Autoridades ante las cuales recurrir	516
6. Principios vinculados con las restricciones a la libertad: internación psiquiátrica involuntaria	517
6.1. Derecho a la internación	517
6.2. Estándares para la internación involuntaria	518
6.3. Derecho a rechazar la internación	519
6.4. Derecho a ser tratado en la institución con la solicitud y el respeto propio de su condición de persona	519
6.5. Derecho a la internación en condiciones ambientales gratas	520
6.6. Derecho a oponerse a una transferencia institucional injustificada	520
6.7. Derecho al egreso	520
6.8. Derecho al alta médica y a la externación judicial	521
6.9. Derecho a la información y a la comunicación	521
6.10. Derecho a mantener, en la medida de lo posible, la capacidad legal	522
6.11. Derecho a la seguridad y a la indemnidad	522

6.12. Derecho a la protección del patrimonio y del lugar físico que el paciente ocupaba antes de internarse	522
6.13. Reparación por internación o retención institucional innecesarias o arbitrarias	523
7. Reglas de garantía del debido proceso para la aplicación de instrumentos de derechos humanos	523
7.1. Garantías procesales	524
7.2. Garantías judiciales	524
7.3. Derecho al debido proceso de internación psiquiátrica	525
7.4. Control jurisdiccional sobre las condiciones de la internación	526
7.5. Acciones disponibles	526
7.6. Autoridades ante las que hay que recurrir	526
8. Principios relativos a otros derechos fundamentales del paciente con discapacidad mental	527
8.1. Derecho a no ser calificado como enfermo mental ni objeto de diagnósticos o tratamientos, por razones políticas, sociales, raciales, religiosas u otros motivos distintos o ajenos al estado de la salud mental	527
8.2. Derecho a no ser discriminado a causa de una afección o discapacidad mental	527
8.3. Derecho a la intimidad	528
8.4. Derecho a la confidencialidad	529
8.5. Derecho a la personalidad civil y a la capacidad	530
8.6. Derecho a la igualdad de derechos	530
8.7. Derecho a trabajar y a recibir la correspondiente remuneración	531
8.8. Derecho a la rehabilitación y a la resocialización	532
8.9. Derecho a libertad de religión y conciencia	533
8.10. Derecho a la protección del Estado	533
8.11. Autoridades ante las cuales recurrir	534
8.12. Acciones disponibles	534
 Bibliografía	 535