

MARCELA I. BASTERRE

**DERECHO A LA
INFORMACIÓN
VS.
DERECHO A LA
INTIMIDAD**

Prólogo de
ALBERTO B. BIANCHI



ÍNDICE SUMARIO

Prólogo, por Alberto B. Bianchi	11
INTRODUCCIÓN	15
PRIMERA PARTE	
ANÁLISIS DE LOS DERECHOS	
FUNDAMENTALES EN COLISIÓN	
Introducción	23
CAPÍTULO I	
PROBLEMÁTICA Y RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS	
ENTRE DERECHOS FUNDAMENTALES	
1. Planteo del problema.	29
2. Una aproximación a la resolución del conflicto	40
CAPÍTULO II	
EL DERECHO A LA INFORMACIÓN DE LOS MEDIOS DE COMUNICACIÓN	
1. Introducción	45
a) Teoría del libre mercado de ideas y el test de la verdad	48
b) Teoría del autogobierno	50
c) Teoría de la autorrealización del individuo	51
d) Teorías secundarias	51
2. Protección constitucional de la libertad de expresión en el Derecho argentino	52
a) Antecedentes	52
b) El artículo 14 de la Constitución Nacional	54
c) El artículo 32 de la Constitución Nacional	59
d) El artículo 33 de la Constitución Nacional	61
e) El artículo 43, tercer párrafo, de la Constitución Nacional	62
f) El artículo 68 de la Constitución Nacional	66
g) El artículo 83 de la Constitución Nacional	68
h) El artículo 75, inciso 22, y los tratados internacionales de derechos humanos	69
3. El reconocimiento del derecho a la información como derecho derivado de la libertad de expresión con entidad propia	72
a) La libertad de expresión y el derecho a la información: dos caras de una misma moneda	72
b) Diferencias entre la libertad de expresión y el derecho a la información	74
c) Contenido del derecho a la información	79
4. El derecho a la información de los medios de comunicación como derecho individual y como derecho colectivo	80
a) El derecho a la información como derecho individual	81
b) El derecho a la información como derecho colectivo	82
5. El derecho a la información de los medios de comunicación como derecho-deber	88
6. El derecho a la intimidad como límite al derecho a la información	92
a) Conceptualización	92
b) El derecho a la intimidad de las personas públicas o famosas y la relación con los medios de comunicación	95
7. Otros límites al derecho a la información	102
a) El secreto oficial	102
b) El secreto de sumario en las actuaciones judiciales	105
8. Conclusiones. Estándares	110

CAPÍTULO III
EL DERECHO A LA INTIMIDAD EN RELACIÓN
CON LOS MEDIOS DE COMUNICACIÓN

1. Introducción	113
2. Antecedentes del derecho a la intimidad	117
a) De la antigüedad al siglo XII	118
b) Del siglo XII al siglo XVI	119
c) Del siglo XVI al constitucionalismo	120
d) El constitucionalismo clásico	121
3. Habilitación constitucional	124
a) Sistema interamericano	124
b) Constitución Nacional	127
c) Normas infraconstitucionales	135
1) Código Civil	135
2) Código Penal	141
4. Los derechos a la intimidad, al honor y a la imagen. Conceptualización	149
a) Derecho a la intimidad	150
b) Derecho al honor	151
c) Derecho a la imagen	152
5. Precisando los límites del derecho a la intimidad. Las cuatro esferas de protección constitucional	154
a) Primera esfera de protección: Principio de autonomía personal	155
1) Principio de autonomía o de autorreferencia	155
2) Perfeccionismo	158
3) Paternalismo	161
b) Segunda esfera de protección: El derecho a la intimidad	163
c) Tercera esfera de protección: El derecho a la privacidad	166
d) Cuarta esfera de protección: El derecho a la autodeterminación informática	175
6. Conclusiones. Estándares	183

SEGUNDA PARTE

**EL DERECHO A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN E INFORMACIÓN Y EL DERECHO
A LA INTIMIDAD EN LA JURISPRUDENCIA ARGENTINA**

1. Introducción	187
2. Intimidad y libertad de expresión e información en la jurisprudencia argentina	189

CAPÍTULO IV
**LA DELIMITACIÓN DEL CONTENIDO Y ALCANCE DE LA LIBERTAD DE
EXPRESIÓN Y EL DERECHO A LA INTIMIDAD (1863-1983)**

1. Introducción	195
2. Análisis de los fallos	206
a) El artículo 32 de la Constitución Nacional y su interpretación	206
b) La censura previa	218
c) La libertad de expresión durante el estado de sitio	227
d) El delito de desacato	236
e) La libertad de expresión como una "libertad preferida"	242
f) Calumnias e injurias	247
g) El derecho a la intimidad	248
3. Conclusiones. Estándares jurisprudenciales que surgen en el presente capítulo	254
a) En torno a la interpretación del artículo 32 de la Constitución Nacional	254
b) La libertad de expresión durante el estado de sitio	255
c) Sobre la prohibición de la censura previa	256
d) El delito de desacato	256
e) La libertad de expresión como una "libertad preferida"	257
f) Acerca de las calumnias e injurias	257

g) El derecho a la intimidad	257
------------------------------	-----

CAPÍTULO V

LA CORTE SE ERIGE EN SUPERIOR TRIBUNAL DE GARANTÍAS (1983-2001)

1. Introducción	259
2. Análisis de las sentencias	262
a) "Ponzetti de Balbín"	262
b) "Campillay"	265
c) "Gutiérrez Arcaya, Elias c/Clarín"	267
d) "Costa"	270
e) "Landucci c/Diario Crónica"	271
f) "Lozada"	273
g) "Ekmekdjian c/Neustadt"	274
h) "Sánchez Abelenda"	277
i) "C., R. A. c/Editorial Perfil"	278
j) "Vago c/Editiones de La Urraca". Una aproximación a la doctrina de la "real malicia"	280
k) "V., M. S. c/La Ley"	283
l) "Gutheim c/Alemany"	285
m) "Pérez Arriaga"	287
n) "Triacca c/La Razón"	288
ñ) "M. de D., R. c/Editorial Perfil SA"	289
o) "Morales Sola" y la consagración definitiva de la doctrina de la "real malicia"	291
p) "Ramos"	293
q) "V., E. O. c/Editorial Perfil"	295
r) "Locche c/Míguez"	299
s) "Cancela c/Artear SA"	301
t) "Menem, Eduardo c/Sanz, Tomás"	303
u) "Díaz c/Editorial La Razón"	306
v) "B., F. A. c/Diario El Sol de Quilmes"	308
w) "Kimel"	310
x) "P., C. A. c/Herrera de Noble, E."	317
y) "Romano c/Arte Gráfico Editorial Argentino"	319
3. Conclusiones. Estándares que surgen del presente capítulo	321

CAPÍTULO VI

ESTÁNDARES ACTUALES (2001-2011)

1. Introducción	325
2. Análisis de las sentencias	329
a) "Menem, C. c/Editorial Perfil SA"	329
b) "S., V. c/M., D. A."	334
c) "Azuaga, M. A. c/Semanario Usted"	336
d) "Bruno, Arnaldo c/La Nación"	338
e) "R., H. c/Telearte SA"	340
f) "D., E. C. c/La Nación"	341
g) "R., H. c/Editorial Pronto Semanal"	343
h) "G., A. R. c/G., V."	344
i) "R., H. c/Telearte"	345
j) "S., G. A. c/La Nación"	346
k) "R., H. c/Editorial Sarmiento"	348
l) "Bourges c/Televisión Federal"	349
m) "R., S. J. c/Arte Gráfico Editorial Argentino"	350
n) "R., H. c/Editorial Tres Puntos"	352
ñ) "A., C. c/G., S."	355
o) "Keylian, L. A. c/Santillán, M. L."	356

p) "O., N. M. c/T., M."	358
q) "P. E., A. G. c/Estrella Satelital"	359
r) "S., F. c/Diario Clarín"	360
s) "Valenzuela, María del Carmen c/Gelblung, Samuel"	362
t) "S., L. E. c/Diario El Sol"	363
u) "Franco, Julio César c/Diario 'La Mañana' y/u otros"	365
v) "Patito, José Ángel y otro c/Diario La Nación"	367
w) "D., C. P. c/Piglia, Ricardo"	371
x) "O., N. C. c/América TV SA"	372
y) "Servini de Cubría, M. R. c/Yahoo de Argentina SRL"	373
z) "Brugo, Jorge Ángel c/Lanata, Jorge"	375
z bis) "P., L. M. c/Editorial La Capital"	377
z ter) "K., D. G. s/Desestimación"	379
z quáter) "Lóeles, Roberto c/Arte Gráfico Editorial"	381
z quinquies) "S., L. J. c/América Televisión"	384
3. Conclusiones. Estándares jurisprudenciales que surgen del presente capítulo	387

TERCERA PARTE ANÁLISIS DE DERECHO COMPARADO. LOS CASOS DE ESPAÑA Y LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA

Introducción	393
--------------	-----

CAPÍTULO VII EL DERECHO A LA INTIMIDAD Y LA LIBERTAD DE COMUNICACIÓN EN ESPAÑA Y EN ESTADOS UNIDOS

A. ESPAÑA

1. Protección jurídica de los derechos a la información y a la intimidad	401
a) La libertad de información	401
b) El derecho a la intimidad	405
2. Ley de Protección Civil del Derecho al Honor, a la Intimidad Personal y Familiar, y a la Propia Imagen 1/82	406
a) Intromisiones o injerencias ilegítimas a los derechos de la personalidad	411
3. El derecho a la intimidad en relación con los medios de comunicación. Criterios de interpretación	417
a) Etapa de exclusión	417
b) Etapa de la necesaria ponderación	419
c) Etapa de concurrencia normativa y de la posición preferente de las libertades de expresión e información	420
4. Colisión entre la libertad de información y el derecho a la intimidad personal y familiar	423
a) La relevancia pública de las personas	423
b) La trascendencia del hecho que se comunica	426
c) La veracidad de la información	428

B. ESTADOS UNIDOS

5. Protección jurídica del derecho a la información	431
a) Tutela constitucional del derecho a la información	431
b) Régimen legal del derecho a la información. La <i>Freedom of Information Act</i>	434
6. Protección jurídica del derecho a la intimidad	436
a) Antecedentes	436
b) El <i>Restatement of Torts</i>	443
7. Límites al derecho de información de los medios de comunicación	445
a) La intromisión o intrusión	445
b) La divulgación o <i>publication of private facts</i>	448

c) La difamación o <i>false light</i>	450
d) La apropiación o <i>misappropriation</i>	454
e) El interés público o <i>newsworthiness</i>	455
8. Conclusiones. Estándares de protección del derecho a la privacidad en relación con los medios de comunicación en España y Estados Unidos de América	457
a) España	457
b) Estados Unidos de América	458

**CUARTA PARTE
CONCLUSIONES FINALES: LAS REGLAS ESPECÍFICAS**

**CAPITULO VIII
LAS REGLAS ESPECÍFICAS**

1. Introducción	463
a) La doctrina "Campillay"	465
b) La doctrina de la "real malicia"	466
2. Las reglas específicas	466
Bibliografía	487