

## ÍNDICE SUMARIO

ÍNDICE GENERAL .....	9
ÍNDICE DE AUTORES Y CURRÍCULUMS ABREVIADOS. ....	11
<i>Prólogo</i> , por AÍDA KEMELMAJER DE CARLUCCI. ....	17
<i>Prólogo</i> , por BENEDETTO SARACENO. ....	23

### UNA BRECHA EN LOS MUROS

#### APORTES PARA HACER EFECTIVOS LOS DERECHOS

por ALFREDO JORGE KRAUT

.....	31
1. Mala práctica y daño injusto en la psicoterapia .....	32
2. Conociendo el manicomio. ....	37
3. La formación .....	38
4. La práctica concreta en el tema. ....	40
5. Algunas experiencias. ....	40
a) Primer caso. ....	40
b) Segundo caso .....	43
c) Tercer caso .....	45
6. ¿Qué derechos tienen las personas con trastornos mentales? .....	46
7. Entre muros: el hospital, el asilo. La realidad y la ley .....	47
8. Mi experiencia con el modelo manicomial .....	50

9. Traspasar los muros. Cerrar los manicomios . . . . .	53
a) OMS 2001, Informe Mundial de la Salud, a la luz de los avances científicos y técnicos. Las reformas sociales y las nuevas legislaciones en el mundo, no hay motivo ético o científico que justifique la exclusión de la persona con padecimiento mental . . . . .	53
10. Los comienzos de la reforma. . . . .	57
11. El primer libro. Otros aportes para el debate . . . . .	59
12. Una experiencia docente peculiar . . . . .	61
13. La asociación por los derechos en salud mental . . . . .	64
14. La Corte Suprema de Justicia de la Nación. . . . .	64
a) Importantes aportes jurisprudenciales para la legalidad del sistema de salud mental . . . . .	64
15. Una legislación de avanzada. Cierre de los monovalentes. Modelo social de la discapacidad y control de la legalidad de la internación. . . . .	67
16. Algunas conclusiones . . . . .	70

## **PREVENCIÓN PRIMARIA EN SALUD MENTAL**

### **UNA DEUDA SOCIO SANITARIA AÚN NO SALDADA**

por ITZHAK LEVAV

I. Áreas de salud mental . . . . .	73
II. Estrategias de prevención . . . . .	75
1. Dos estrategias operan en la prevención primaria. Ambas son efectivas. . . . .	75
III. Niveles de la prevención primaria. . . . .	76
IV. El impacto del ambiente . . . . .	77
V. El maltrato infantil. . . . .	79
VI. Maltrato infantil: Modalidades. Efectos . . . . .	80
1. Castigo corporal. . . . .	81
VII. La contribución de los estudios en la biología . . . . .	82
VIII. Los programas de atención en prevención primaria . . . . .	83
IX. Anexos . . . . .	83

## **FUNCIÓN PREVENTIVA DEL DERECHO DE DAÑOS Y SALUD MENTAL**

por EUGENIO LLAMAS POMBO

I. La prevención del daño, misión irrenunciable del Derecho de Daños .....	87
II. Concepto y configuración atípica y autónoma de la tutela inhibitoria .....	92
III. Requisitos de la tutela civil inhibitoria .....	93
IV. La nueva consideración jurídica de las personas con padecimientos mentales .....	95
V. Salud mental, prevención y reparación del daño .....	98
1. Daños sufridos por el propio paciente .....	98
2. Daños sufridos por terceros .....	101

## **LA LEY 26.657. SU APLICACIÓN**

PRINCIPALES AVANCES Y OBSTÁCULOS. PERÍODO 2013-2017

por HUGO COHEN

.....	105
I. Propósito .....	106
II. ¿Cuánta población y cuáles son sus padecimientos? .....	106
III. La salud mental pública: dos enfoques .....	107
IV. Los recursos terapéuticos y las estrategias .....	110
V. El trabajo en equipo. ....	112
VI. La rehabilitación .....	113
VII. El alta versus la continuidad de cuidados .....	114
VIII. El enfoque de derecho en las prácticas .....	115
IX. Algunos indicadores del proceso de aplicación de la ley .....	117
X. La decisión política .....	119
XI. La capacitación del recurso humano .....	124
XII. Qué ofrece la experiencia .....	128
XIII. Cambio y resistencia al cambio. ....	130
XIV. En resumen .....	132

## **AYER Y HOY DE LAS REFORMAS PSIQUIÁTRICAS**

por MANUEL DESVIAT

I. Contexto. ....	135
II. En este escenario, ¿qué queda de las reformas psiquiátricas? ¿Qué de la salud mental comunitaria? .....	137
III. Experiencias de cambio en América Latina .....	140
IV. ¿Hay un afuera de la “salud” neocapitalista? Otro cuidado, otra clínica, ¿es posible?.....	144
V. De la desinstitucionalización a la salud mental colectiva. La “clínica” participada .....	147
VI. A modo de conclusiones .....	151
VII. Bibliografía .....	152

## **SALUD MENTAL Y ADICCIONES. INCLUSIÓN SOCIOSANITARIA Y DERECHOS HUMANOS**

por ALBERTO TRIMBOLI

I. Introducción: haciendo historia. ....	155
II. Ley de Salud Mental y derechos humanos .....	162
III. Las adicciones. Ley y derechos humanos .....	165
a) Consumo de sustancias. Prejuicio y exclusión .....	166
b) Penalización del consumo de sustancias .....	168
IV. Ley y consumo de drogas .....	170
V. Las medidas de seguridad curativa .....	171
VI. Bioética y consumo. Penalización del sufrimiento .....	172

## **LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD MENTAL EN EL SISTEMA UNIVERSAL E INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS**

por AGUSTINA PALACIOS

I. Marco teórico y aclaraciones conceptuales. ....	181
1. Quien nomina domina... ..	181
2. Desde el paradigma tutelar al enfoque de derechos. ....	188

II. El modelo social y la discapacidad como cuestión de derechos humanos . . . . .	192
III. La protección de los derechos de las personas con discapacidad mental en el sistema universal . . . . .	195
1. Instrumentos de derecho blando . . . . .	197
2. Instrumentos vinculantes . . . . .	201
3. La discapacidad como cuestión de derechos humanos en la Convención Internacional sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad . . . . .	204
4. Los órganos del sistema universal y su labor interpretativa . . . . .	216
5. El Comité sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad . . . . .	224
IV. La protección de los derechos de las personas con discapacidad mental en el sistema interamericano . . . . .	239
1. Instrumentos vinculantes . . . . .	241
2. Instrumentos de derecho blando . . . . .	250
3. Los órganos del sistema interamericano y su labor interpretativa . . . . .	252

**DERECHO A LA SALUD Y DERECHO  
INTERNACIONAL DE LOS  
DERECHOS HUMANOS**

por ROLANDO E. GIALDINO

I. Introducción. . . . .	265
II. La salud . . . . .	270
III. Un derecho inclusivo. . . . .	273
IV. Una aproximación al concepto . . . . .	282
V. Elementos esenciales. . . . .	283
VI. Obligaciones del Estado . . . . .	291
1. En general. . . . .	291
2. En particular. . . . .	292
2.1. Obligación de respetar. . . . .	292

2.2. Obligación de proteger .....	294
2.3. Obligación de realizar .....	295
2.4. Obligaciones mínimas. Principio de progresividad. Justiciabilidad .....	298

**CONCEPCIONES, MODELOS Y CAMBIOS  
EN MATERIA DE SALUD MENTAL**

**LA INTERNACIÓN NO VOLUNTARIA. LA CAPACIDAD.  
IMPLICANCIAS EN LA APLICACIÓN DEL DERECHO**

por **ALFREDO J. KRAUT** y **NICOLÁS DIANA**

.....	301
I. Introducción .....	302
II. Un avance .....	310
III. Consideraciones previas .....	317
1. Los Principios, Caracas y Brasilia .....	317
2. Contexto de la legislación de salud mental .....	324
IV. Libertad y dignidad de la persona humana .....	334
V. Significado de la reforma .....	339
VI. Objetivos, principios y ámbito de validez y eficacia de la ley 26.657 .....	342
1. Introducción .....	342
2. Nuevo reconocimiento de derechos .....	346
a) Abordaje interdisciplinario .....	349
b) Enfoques, atención y consentimiento .....	351
c) Sobre la internación .....	353
VII. Autoridad de aplicación. Órgano de revisión .....	357
1. Autoridad de aplicación .....	357
2. Órgano de revisión .....	359
3. Cuestiones pendientes y desafíos .....	364
4. El rol del Poder Judicial .....	368
5. La salud mental como catálogo de derechos operativo .....	369

VIII. La internación como derecho y la restricción a la capacidad en el Código Civil y Comercial de la Nación . . . . .	370
1. Nuevo paradigma en cuestiones relativas a la capacidad jurídica y el Código Civil y Comercial de la Nación . . . . .	370
2. Derechos de las personas con problemas de salud mental: Régimen de internación . . . . .	374
3. El criterio médico y la peligrosidad en la internación por razones de salud mental . . . . .	379
4. La clave: debido proceso adjetivo y sustantivo en materia de salud mental e internación (art. 31, inc. f) . . . . .	381
a) Requisitos de la sentencia . . . . .	383
5. Interdisciplinariedad e internación. . . . .	383
6. Derechos y respeto a la persona humana . . . . .	384
7. Discapacidad, derechos humanos y salud mental . . . . .	386
8. Salud mental, discapacidad y dignidad de la persona . . . . .	389
9. Algunas cuestiones puntuales sobre internación. Código Civil y Comercial de la Nación. . . . .	391
IX. A modo de cierre . . . . .	396

**EL ÓRGANO DE REVISIÓN NACIONAL DE LA  
LEY DE SALUD MENTAL. AJUSTE RAZONABLE  
LEGISLATIVO. EXTENSIÓN. ANÁLISIS**

**EL MARCO DE ACTUACIÓN DEL ÓRGANO DE  
REVISIÓN CON LOS AJUSTES RAZONABLES**

por MARÍA GRACIELA IGLESIAS

I. Introducción . . . . .	399
II. Concepto de ajustes razonables . . . . .	402
1. Elementos constitutivos . . . . .	402
2. El carácter de razonable de los ajustes. . . . .	407
3. Función del ajuste razonable en el caso particular . . . . .	408

III. Ley Nacional de Salud Mental. Órgano de Revisión. Incidencia en los ajustes razonables . . . . .	409
IV. Actuación del Órgano de Revisión . . . . .	414
V. Conclusión . . . . .	419
Bibliografía . . . . .	421

**EL NUEVO ROL DE LA DEFENSA PÚBLICA EN LAS INTERNACIONES DE SALUD MENTAL. EL DERECHO A SER OÍDO Y LA GARANTÍA DE DERECHOS HUMANOS. LA EXPERIENCIA DE LA “UNIDAD DE LETRADOS” DE LA DEFENSORÍA GENERAL DE LA NACIÓN**

por MARIANO LAUFER CABRERA

.....	425
I. Introducción. . . . .	426
II. El nuevo paradigma de la Ley Nacional de Salud Mental . . . . .	426
III. El cambio de rol asignado al Poder Judicial por la CDPD y la LNSM . . . . .	430
IV. El cambio de rol asignado a la Defensa Pública por la CDPD y la LNSM . . . . .	432
V. Modificaciones en salud mental desde el nuevo Código Civil . . . . .	435
VI. El rol asumido por el Ministerio Público de la Defensa en el cambio de paradigma: la creación de la <i>Unidad de Letrados de Salud Mental</i> . . . . .	438
1. Facultades y modelo de intervención de la Unidad de Letrados de Salud Mental. . . . .	441
2. Intervenciones extrajudiciales y judiciales de la Unidad de Letrados de Salud Mental . . . . .	446
VII. Ejemplos de iniciativas de alcance colectivo desplegadas por la Unidad de Letrados de Salud Mental . . . . .	448
1. La actuación de la Policía Metropolitana en el Hospital Borda. . . . .	448
2. Acciones para promover el ejercicio de derechos políticos . . . . .	449



VIII. Particularidades de la intervención ante grupos en situación de vulnerabilidad:	
mujeres y adultos mayores . . . . .	452
1. Violencias contra las mujeres . . . . .	452
2. Adultos mayores . . . . .	453
IX. Reflexiones finales . . . . .	455

**SALUD MENTAL Y CAPACIDAD**

**LA CAPACIDAD JURÍDICA DE LAS  
PERSONAS CON DISCAPACIDAD A  
LA LUZ DE LOS DERECHOS HUMANOS**

por SILVIA EUGENIA FERNÁNDEZ

.....	459
I. Las personas con discapacidad y el ejercicio de la capacidad jurídica a la luz de la Convención de Naciones Unidas sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad . . . . .	460
II. El régimen de capacidad jurídica en el Derecho interno argentino . . . . .	468
1. La crisis de la incapacidad en el Derecho argentino. El piso previo: la Ley Nacional de Salud Mental 26.657 . . . . .	468
2. Capacidad jurídica de las personas con discapacidad en el Código Civil y Comercial . . . . .	472
3. El artículo 32 del Código Civil y Comercial. Las restricciones variables al ejercicio de la capacidad jurídica . . . . .	479
4. Aspectos procesales de las restricciones a la capacidad jurídica. Ensamblajes entre fondo y procedimiento . . . . .	481
4.1. Solicitud inicial . . . . .	483
4.1.1. Legitimados para accionar . . . . .	485
4.2. Acceso a la justicia y ajustes razonables . . . . .	486
4.3. Principio de intermediación . . . . .	489
4.4. Prueba . . . . .	493

4.5. Sentencia . . . . .	494
4.6. Registración de la sentencia . . . . .	499
III. Promoción de procesos de incapacidad a los fines del acceso a derechos y prestaciones sociales . . . . .	500
IV. Apoyos para el ejercicio de la capacidad jurídica. . . . .	502
V. Revisión. . . . .	511
VI. Cese de restricciones a la capacidad . . . . .	514

**RECONOCIMIENTO Y EJERCICIO DE LOS  
DERECHOS DE PARTICIPACIÓN POLÍTICA  
Y EN LA VIDA PÚBLICA DE LAS PERSONAS  
CON DISCAPACIDAD MENTAL**

por FRANCISCO BARIFFI

I. Introducción. . . . .	517
II. Participación política y derechos humanos. . . . .	519
III. Participación política y derechos humanos de las personas con discapacidad . . . . .	522
IV. El derecho a la participación política de las personas con discapacidad en el Derecho argentino. . . . .	534
V. Conclusiones . . . . .	547

**LAS INTERNACIONES INVOLUNTARIAS EN EL  
DERECHO PENAL Y PROCESAL PENAL A LA LUZ  
DE LA LEY DE SALUD MENTAL (26.657)**

por EUGENIO RAÚL ZAFFARONI y JOAQUÍN BADOZA

1. Introducción. . . . .	551
2. La medida de seguridad prevista en el artículo 34, inciso 1º del Código Penal . . . . .	553
3. La medida asegurativa del artículo 77 del Código Procesal Penal de la Nación . . . . .	565
4. Algunas reflexiones generales. . . . .	572

**AMPARO, MEDIDAS CAUTELARES Y TUTELA  
ANTICIPADA EN MATERIA DE SALUD**

**VISIÓN DOCTRINAL Y JURISPRUDENCIAL**

por SILVIA Y. TANZI y JUAN M. PAPILLÚ

I. Introducción. . . . .	575
II. El reconocimiento del derecho a la salud . . . . .	576
III. La tutela de las personas con discapacidad . . . . .	579
IV. El derecho a la salud en la Convención Internacional de Derechos de las Personas con Discapacidad . . . . .	581
V. El amparo. . . . .	582
VI. Requisitos del amparo . . . . .	584
VII. Las medidas cautelares . . . . .	588
VIII. La tutela anticipada . . . . .	590
IX. El objeto del amparo y de la medida cautelar . . . . .	593
X. La prevención de los daños y perjuicios . . . . .	594
XI. Reseña jurisprudencial. . . . .	595
a) Prestaciones no incluidas en el PMO . . . . .	595
b) Falta de reglamentación. . . . .	596
c) Procedencia de las medidas cautelares. Acceso y continuidad de la internación. . . . .	597
d) Medida cautelar de no innovar para garantizar la continuidad de las prestaciones . . . . .	598
e) Medida cautelar que asegura el acceso a los tratamientos psicológicos . . . . .	598
f) Cobertura de “escuela privada”. . . . .	599
g) Derecho a la mayor calidad de vida e inclusión posible . . . . .	599

**EL PROCESO COLECTIVO COMO HERRAMIENTA  
PARA INCENTIVAR EL CUMPLIMIENTO  
DE POLÍTICAS PÚBLICAS**

por MARINA PRADA

I. Introducción. . . . .	601
--------------------------	-----

II. La necesidad del proceso colectivo. Principales caracteres . . . . .	602
III. Sentencia “Scaturro” . . . . .	611
IV. Conclusión . . . . .	615

**EL PAPEL DEL MINISTERIO PÚBLICO FISCAL EN LA  
PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS  
CON PADECIMIENTOS MENTALES**

por ANDREA POCHAK

I. A modo de introducción: la vulnerabilidad agravada de las personas con padecimientos mentales y la necesidad de visibilizar al Ministerio Público Fiscal como órgano de protección de derechos humanos . . . . .	617
II. La vara que impone la nueva Observación General del Comité en la tutela judicial de las personas con discapacidad . . . . .	621
III. La aplicación de estándares de derechos humanos en los dictámenes del Ministerio Público Fiscal . . . . .	624
1. El derecho al voto de las personas con discapacidad mental: el caso “F., H. O.” . . . . .	625
2. El derecho a la tutela judicial efectiva en los procesos sobre restricción de la capacidad jurídica: los casos “O., J. D. E.” y “B. C.” . . . . .	629
3. El derecho de defensa de las personas con discapacidad mental en situación de internación involuntaria: el caso “P., A. C.” . . . . .	631
4. El derecho a contar con soportes especiales para el ejercicio de la parentalidad: el caso “I., J. M.” . . . . .	633
5. La protección especial de las personas con discapacidad mental víctimas de violencia de género: el caso “G., A. N.” . . . . .	635
IV. Algunas medidas concretas adoptadas por el Ministerio Público Fiscal para garantizar el acceso a la justicia de las personas con discapacidad . . . . .	636
V. Palabras finales: los desafíos que aún persisten en el acceso a la justicia de las personas con padecimientos mentales . . . . .	639

**LA JUDICATURA EN LA TUTELA DE LAS PERSONAS  
CON PADECIMIENTOS MENTALES**

por ALEJANDRO JAVIER SIDERIO

I. El principio de oficiosidad como garantía de la tutela judicial efectiva. . . . .	641
II. La obligación del Estado y la instancia judicial como garantía de tutela efectiva . . . . .	646
III. La oficiosidad para el resguardo de los principios de progresividad y no regresividad como garantía de la tutela judicial efectiva. . . . .	651
IV. El rol del Poder Judicial ante los principios de tutela judicial efectiva y oficiosidad en materia de salud mental . . . . .	657
V. La inconstitucionalidad de la Ley de Responsabilidad del Estado . . . . .	662
VI. El desempeño del Ministerio Público . . . . .	672
VII. El proceder inconstitucional administrativo de la Corte Suprema de Justicia de la Nación . . . . .	674
VIII. La opinión pública, la prensa, la tutela judicial efectiva y el principio de oficiosidad . . . . .	678

**PERSPECTIVA CONSTITUCIONAL DE LA  
RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS EQUIPOS  
INTERDISCIPLINARIOS DE SALUD MENTAL**

por JULIO A. MARTÍNEZ ALCORTA

I. Introducción. . . . .	683
II. El bloque de constitucionalidad federal . . . . .	684
III. El deber constitucional y convencional de reparar . . . . .	686
IV. La responsabilidad civil de los profesionales . . . . .	688
V. La pluriparticipación profesional . . . . .	692
VI. La responsabilidad de los equipos de salud mental . . . . .	694
VII. La responsabilidad del principal . . . . .	699
VIII. El deber de seguridad de las instituciones efectoras . . . . .	701
IX. A modo de conclusiones . . . . .	703