

# ÍNDICE SUMARIO

PREFACIO .....	9
----------------	---

## CAPÍTULO I

### EL CONFLICTO COLECTIVO. TIPICIDAD

I. Terminología .....	11
II. La dinámica de los conflictos colectivos .....	13
1. Responsabilidad civil por daños colectivos .....	14
2. Derecho del Consumidor .....	15
3. Comercio electrónico .....	16
4. Derecho de la competencia .....	16
5. Derecho Ambiental .....	17
6. Derechos económico-sociales .....	17
7. El litigio en interés público .....	18
III. Tipicidad de conflictos .....	19
1. Introducción .....	19
2. Derechos sobre bienes jurídicos individuales .....	21
3. Derechos sobre bienes jurídicos colectivos .....	21
4. Derechos sobre intereses individuales homogéneos .....	22
IV. Esquema en el Derecho argentino .....	23

## CAPÍTULO II

### EL PROCESO COLECTIVO. FUNDAMENTOS Y OBJETIVOS

I. El modelo bilateral y el modelo colectivo .....	25
--	----

II. El acceso a justicia .....	26
III. El derecho de defensa .....	28
IV. Eficiencia económica y procesal.....	29
1. Reducción de costos.....	29
2. Efectos adversos.....	30
3. Incremento de la litigiosidad. Expansión subjetiva y objetiva .....	31
4. La cuestión del reparto equitativo de los fondos de reparación .....	33
5. Problemas de logística judicial .....	33
V. El problema de los resultados prácticos.....	34
VI. Efectos institucionales .....	36
1. Difusión del poder.....	36
2. Control de la competencia en el mercado .....	38
3. Instrumento de “apropiación” de bienes generales .....	38

### CAPÍTULO III

## EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL Y DERECHO COMPARADO

<i>Primera Parte: Jurisprudencia</i> .....	41
I. El caso “Kattan” .....	41
II. El caso “Ekmekdjian” .....	42
III. Los casos “Viceconte” y “Labatón” .....	43
IV. El caso “Edesur” .....	44
V. El caso “Asociación Benghalensis” .....	46
VI. El caso “Verbitsky” .....	47
VII. El caso “Mendoza” .....	49
VIII. El caso “Mujeres por la Vida” .....	50
IX. El caso “Defensoría del Pueblo de la Nación”.....	52
X. El caso “Zatloukal” .....	52
XI. El caso “Halabi” .....	54

<i>Segunda Parte: Derecho Comparado</i> .....	54
I. Brasil .....	55
II. Estados Unidos .....	59
III. Canadá .....	62
IV. España .....	63
V. Colombia .....	67
VI. El Código Modelo de Procesos Colectivos .....	67

## CAPÍTULO IV

### EL PROCESO COLECTIVO. NOCIÓN Y CARACTERES

.....	73
<i>Primera Parte: Noción de proceso colectivo</i> .....	74
I. Terminología .....	74
II. La noción de proceso colectivo .....	75
<i>Segunda Parte: Caracteres</i> .....	77
I. Operatividad de las garantías procesales de origen constitucional .....	77
1. La fuente constitucional .....	77
2. La noción de operatividad .....	79
3. El sujeto destinatario de la garantía .....	80
4. La creación pretoriana de garantías procesales constitucionales .....	82
II. Derecho subjetivo. Interés simple. Interés legítimo. Legitimación .....	83
1. Acción, derecho subjetivo e interés simple .....	83
2. Legitimación causal y procesal .....	86
III. Acción popular y acción colectiva .....	87
1. Origen y relación con el sistema de control de constitucionalidad .....	87
2. Caracteres .....	90
3. El Derecho argentino .....	91
4. La acción popular <i>sui generis</i> del artículo 30 de la LGA .....	94

IV. Acción declarativa y procesos colectivos.....	95
V. Principio precautorio y acción declarativa.....	97
VI. Prevención en procesos colectivos.....	98
1. La tutela inhibitoria colectiva.....	98
2. Tutela resarcitoria y tutela inhibitoria.....	100
3. Tutela definitiva y tutela cautelar.....	101

## CAPÍTULO V

### EL PROCESO COLECTIVO. ELEMENTOS

I. Necesidad de la existencia de un “caso”.....	103
1. Existencia de caso.....	103
2. El caso en los conflictos individuales.....	105
3. El caso en los conflictos sobre bienes colectivos.....	105
4. El caso en los conflictos sobre derechos individuales homogéneos.....	105
II. Derechos sobre bienes jurídicos individuales.....	106
1. La regla constitucional es la protección de los derechos individuales.....	107
2. Legitimación del titular.....	108
3. Parte procesal.....	112
III. Derechos sobre bienes jurídicos colectivos.....	112
1. Noción de bienes colectivos.....	113
2. Pretensión enfocada en la incidencia colectiva del derecho.....	117
3. Legitimación extraordinaria.....	117
IV. Derechos sobre intereses individuales homogéneos.....	119
1. La posibilidad de obligar a quienes no han sido parte en el proceso.....	119
2. La causa que justifica la acción colectiva.....	121
A) Causa fáctica común.....	122
B) Elemento legal común.....	124
C) Acceso a justicia.....	124
D) Un fuerte interés estatal en su protección.....	125
E) La ley de defensa de consumidores.....	126

F) La ley ambiental .....	127
G) Derechos patrimoniales y extrapatrimoniales .....	127
3. Razonable determinación del grupo afectado.....	129
A) Identificación de una clase .....	129
B) Tipicidad del reclamo .....	131
4. Protección de la clase .....	131
A) Deber de buena fe.....	132
B) Control judicial. Gerenciamiento del caso .....	133
C) Notificación a los miembros de la clase.....	134
D) Medidas de publicidad .....	134
E) Opción de estar incluido o excluido .....	135

## CAPÍTULO VI

### LEGITIMACIÓN

I. Introducción .....	137
II. Legitimación.....	137
1. Importancia.....	137
2. Los legitimados en el segundo párrafo del artículo 43 de la Constitución Nacional .....	139
A) El afectado.....	139
B) El Defensor del Pueblo.....	142
a) “Frías de Molina, Nélide N. c/Caja Nacional de Previsión Social para el Personal del Estado y Servicios Públicos”.....	144
b) “Consumidores Libres Coop. Ltda. de Provisión de Servicios de Acción Comunitaria” (CSJN, 12-9-96) .....	145
c) “Asociación de Esclerosis Múltiple de Salta c/Ministerio de Salud” (CSJN, 18-12-2003).....	147
d) “Defensor del Pueblo de la Nación c/Poder Ejecutivo Nacional y otro” (CSJN, 24-5-2005).....	148

e) “Defensoría del Pueblo de la Ciudad de Buenos Aires c/Secretaría de Comunicaciones, resolución 2926/99” (CSJN, 31-10-2006) .....	149
f) “Defensor del Pueblo de la Nación c/Estado Nacional” (CSJN, 26-6-2007) .....	150
C) Las asociaciones .....	153
D) Las provincias en representación de los intereses de sus ciudadanos .....	157
3. La legitimación en el Código Modelo de Procesos Colectivos para Iberoamérica .....	160

## CAPÍTULO VII

### LA SENTENCIA COLECTIVA

.....	163
<i>Primera Parte: Conflicto. Proceso. Sentencia</i> .....	164
I. Características del proceso colectivo .....	164
1. Conflicto y proceso .....	164
2. Procesos policéntricos .....	166
II. Características de la sentencia colectiva .....	169
<i>Segunda Parte: La sentencia sobre intereses individuales homogéneos</i> .....	170
I. Efectos de la cosa juzgada .....	170
1. Efectos expansivos de la sentencia .....	171
A) Sentencia favorable a la acción .....	171
B) Sentencia que rechaza la demanda .....	171
C) Sentencia que rechaza la demanda por falta de pruebas .....	171
D) Cosa juzgada en materia ambiental .....	171
E) Cosa juzgada en materia de Derecho del Consumidor ...	172
2. Excepciones subjetivas .....	172
II. Procesos múltiples y litispendencia .....	173
<i>Tercera Parte: La sentencia sobre bienes colectivos</i> .....	177
I. Distinción entre sentencia declarativa y sentencia de ejecución .....	178

II. Exhortaciones . . . . .	179
III. Mandatos de innovar y de no innovar . . . . .	180
IV. Mandatos dirigidos a la Administración . . . . .	182
1. Orden orientada hacia un resultado . . . . .	183
2. Orden orientada hacia los procedimientos . . . . .	183
V. Mandatos dirigidos al Congreso . . . . .	184
VI. La implementación. . . . .	185
1. El problema del tiempo en la ejecución. . . . .	185
2. Garantías de implementación. Creación de una microinstitucionalidad . . . . .	186
3. Órdenes de organización de la implementación. . . . .	187
<i>Cuarta Parte: Casuística</i> . . . . .	188
I. Corte Constitucional de Sudáfrica: el juzgamiento de la razonabilidad en la implementación del derecho a la vivienda. . . . .	188
II. Corte Constitucional de Colombia: efectos colectivos del “estado de cosas constitucional”. . . . .	190
III. Corte Constitucional de Colombia: ser coherentes con el presupuesto y decir la verdad . . . . .	192
IV. Corte Constitucional de Colombia: mandato para mejorar el sistema de prestaciones de salud . . . . .	196
V. Corte Suprema de la India: el derecho a la alimentación . . . . .	197
VI. Corte Suprema de la India: la orden de adaptar el transporte público a tecnologías no contaminantes . . . . .	198
VII. Corte Suprema de la India: el traslado de toda la industria de curtiembres . . . . .	201
VIII. Corte Suprema de Estados Unidos: derecho a la educación pública igualitaria. . . . .	205
IX. Corte Suprema de Estados Unidos: la agencia ambiental debe regular las emisiones que producen el calentamiento global . . . . .	211
X. Corte Suprema de Argentina: la orden de limpiar un río y la creación de una microinstitucionalidad para controlar la ejecución de la sentencia . . . . .	217

XI. Corte Suprema de Argentina: la orden al Congreso para que dicte una ley para mantener el valor de las jubilaciones.....	223
XII. Tribunal Constitucional de Perú: derecho a la actuación “eficaz” de la administración.....	226

## CAPÍTULO VIII

### LA CUESTIÓN CONSTITUCIONAL

.....	235
I. El debate sobre el litigio en asuntos de interés público.....	236
1. La demanda social acumulada.....	236
2. El contenido del activismo.....	237
3. Justiciabilidad de las decisiones de la administración.....	238
4. Aspectos positivos del activismo.....	239
5. Aspectos disvaliosos del activismo judicial.....	241
II. El respeto de la división de poderes: el procedimentalismo.....	243
III. La fijación del contenido de los derechos.....	245
1. La aplicación de la “cláusula general”.....	245
2. El criterio de la razonabilidad.....	248
3. El contenido de los derechos: inderogabilidad según el criterio mayoritario.....	250
4. Provisión del derecho cuando está en riesgo la vida.....	252
5. El criterio de la autonomía.....	252
6. El problema de la saturación fiscal. Rediseñar el presupuesto.....	253

## CAPÍTULO IX

### LA LEGISLACIÓN PROVINCIAL

.....	257
I. Provincia de Buenos Aires.....	258
II. Provincia de Chaco.....	259

III. Provincia de Formosa . . . . .	259
IV. Provincia de Santa Fe . . . . .	261
V. Provincia de Río Negro . . . . .	261
VI. Provincia de La Pampa . . . . .	263
VII. Provincia de San Juan . . . . .	264
VIII. Provincia de Catamarca . . . . .	265
IX. Provincia de Tierra del Fuego . . . . .	266
X. Provincia del Chubut . . . . .	266
XI. Provincia de Jujuy . . . . .	267
XII. Provincia de Mendoza . . . . .	267
XIII. Provincia de Tucumán . . . . .	268
XIV. Provincias de Entre Ríos y La Rioja . . . . .	269
XV. Provincia de Salta . . . . .	269
XVI. Ciudad Autónoma de Buenos Aires . . . . .	270

## CAPÍTULO X

### EL RÉGIMEN EN LAS RELACIONES DE CONSUMO (LEY 26.361)

I. Las acciones . . . . .	271
1. El texto legal . . . . .	271
2. Tipos de acciones . . . . .	272
3. Acción individual . . . . .	273
4. Acción colectiva referida a intereses individuales homogéneos . . . . .	274
A) Carácter directo o subsidiario . . . . .	275
B) Legitimación . . . . .	276
a) El Defensor del Pueblo . . . . .	276
b) Las asociaciones de consumidores o usuarios . . . . .	277
c) La autoridad de aplicación . . . . .	278
d) El Ministerio Público Fiscal . . . . .	279
5. Efectos de la acción colectiva . . . . .	279
A) La reparación integral . . . . .	280
B) Restitución de sumas de dinero . . . . .	281

C) Transacción .....	281
D) Efectos de la cosa juzgada. ....	282
II. Régimen procesal.....	283
1. El proceso aplicable.....	283
2. El régimen de la carga de la prueba .....	284
3. El beneficio de gratuidad.....	284

## CAPÍTULO XI

### CASUÍSTICA

I. Derecho a la participación ciudadana.....	285
II. Derecho a la participación en los organismos de control.....	287
III. Derecho a la salud. Derecho a las prestaciones de salud.....	290
IV. Derecho a la información .....	296
V. Daño al patrimonio público .....	298
VI. Daño moral colectivo.....	300
VII. El derecho a las emisiones televisivas de partidos de fútbol....	302
VIII. La igualdad de la mujer en el trabajo .....	304
IX. Derecho a la alimentación.....	307
X. Derecho Ambiental .....	309
XI. Derecho a la educación y construcción de una escuela .....	317
XII. Accesibilidad de las personas con discapacidad motriz .....	319
 BIBLIOGRAFÍA .....	 321

---

LA COMPOSICIÓN Y DIAGRAMACIÓN SE REALIZÓ EN RUBINZAL - CULZONI EDITORES  
Y SE TERMINÓ DE IMPRIMIR EL 2 DE MARZO DE 2010 EN LOS TALLERES  
GRÁFICOS DE IMPRENTA LUX S. A., H. YRIGOYEN 2463, SANTA FE