

EDUARDO PABLO JIMENEZ  
(Coordinador)

IGUALDAD,  
NO DISCRIMINACION  
Y DISCAPACIDAD

*Una visión integradora  
de las realidades  
española y argentina*



SOCIEDAD ANÓNIMA EDITORA,  
COMERCIAL, INDUSTRIAL Y FINANCIERA

## INDICE

Introducción .....	7
Prólogo .....	11

### DERECHOS HUMANOS Y DISCAPACIDAD.

#### ALGUNAS REFLEXIONES DERIVADA DEL ANÁLISIS DE LA DISCAPACIDAD DESDE LA TEORÍA DE LOS DERECHOS

1. Introducción .....	17
2. El enfoque de la discapacidad .....	19
2.1. La solución está en el Derecho .....	20
2.2. La propiedad de la discapacidad .....	23
3. El enfoque de la discapacidad desde la teoría de los derechos .....	24
3.1. Ocupémonos de las garantías y dejemos la filosofía .....	25
3.2. ¿Qué teoría de los derechos? .....	26
3.2.1. La adopción de un punto de vista dualista .....	27
3.2.2. La adopción de un punto de vista universalista e igualitario .....	30
3.2.3. La adopción de un punto de vista integral y coherente .....	32
4. Sobre la dignidad humana .....	35
4.1. El marco en el que se desenvuelve la idea de dignidad: la libertad y la igualdad .....	35
4.2. Dignidad, capacidad y posibilidad: la vida humana digna .....	41
4.2.1. La cuestión del talento .....	41
4.2.2. La potencialidad de las capacidades .....	42
4.2.3. La autonomía en la capacidad .....	43
4.2.4. Independencia y posibilidad .....	44
5. La lucha contra la discriminación: la importancia de la educación en derechos .....	46

LA SOCIEDAD TOLERANTE.  
IGUALDAD Y NO DISCRIMINACIÓN

1. Opiniones y definición .....	50
2. Distinciones .....	51
3. Clases .....	55
4. Límites .....	56
5. Confusión con el relativismo moral .....	59
6. Otra visión de la tolerancia .....	61
7. Igualdad y no discriminación .....	63
Conclusiones .....	65

LOS DERECHOS HUMANOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD EN EL DERECHO  
INTERNACIONAL: ESPECIAL ÉNFASIS EN EL SISTEMA REGIONAL EUROPEO

1. Introducción .....	69
2. Sistema Universal .....	71
Carta de las Naciones Unidas .....	74
Declaración Universal de Derechos Humanos .....	74
Seis tratados básicos de derechos humanos del Sistema Universal .....	75
Principios para la protección de los enfermos mentales y el mejora- miento de la atención de la salud mental .....	79
Normas Uniformes sobre Igualdad de Oportunidades para las Personas con Discapacidad .....	81
Convención integral para promover y proteger los derechos y la digni- dad de las personas con discapacidad (nueva iniciativa en elaboración)	83
Manual on Mental Health Legislation (“Manual de legislación sobre salud mental”; nueva iniciativa en elaboración) .....	84
3. Sistema Regional Europeo .....	84
Consejo de Europa .....	85
Convenio Europeo para la Protección de los Derechos Humanos y de las Libertades Fundamentales, Roma, 1950 y sus Protocolos .....	87
Carta Social Europea y sus Protocolos .....	89
Unión europea .....	92
Tratado de Amsterdam .....	93
Directiva 2000/78: .....	94
Carta de los Derechos Fundamentales de la Unión Europea: .....	95
Tratado por el que se instituye una Constitución para Europa .....	95
4. A modo de conclusión .....	97

LA PROTECCIÓN EN EL SISTEMA INTERAMERICANO A LAS PERSONAS  
CON DISCAPACIDAD

I. Introducción. La discapacidad como un problema social de derechos humanos .....	99
II. La protección de las personas con discapacidad en el ámbito de las Naciones Unidas. Descripción e importancia .....	106
III. La protección de las personas con discapacidad en el sistema interamericano .....	112
A) Descripción del marco normativo .....	113
B) Eficacia del sistema en relación con los mecanismos de control y con la naturaleza de las normas implicadas .....	121
1. Naturaleza de las normas aplicables .....	121
2. Mecanismos de control .....	124
2.1) El rol de la Comisión .....	125
2.2) La labor de la Comisión .....	127
C) Deberes de los Estados que surgen del sistema .....	131
D) Conclusiones .....	135

LA DISCAPACIDAD Y SU TRATAMIENTO EN LA CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA DE 1978

I. Planteamiento de la cuestión, algunos problemas de inicio .....	139
1. El contenido de lo establecido en el artículo 49 de la Constitución ....	140
2. La protección del artículo 49 .....	142
3. La protección directa a través del reconocimiento de derechos en la Constitución .....	144
II. Las "herramientas" de la Constitución .....	145
1. El objetivo último del libre desarrollo de la personalidad .....	146
2. Las dimensiones de los valores superiores del ordenamiento jurídico en un estado social y democrático de derecho .....	152
2.1 La prevalencia del valor libertad .....	152
2.2 El complemento de los valores .....	155
III. Vías de solución para los especiales problemas que presenta el libre desarrollo de la personalidad de las personas con discapacidad .....	161
1. La necesidad de reconocer garantías y derechos especiales .....	162
2. El ejercicio de los derechos fundamentales por las personas con discapacidad .....	164

EL TRATAMIENTO DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD EN EL SISTEMA  
CONSTITUCIONAL ARGENTINO

I. Consideraciones generales .....	171
II. El ámbito de tutela procesal y constitucional a los derechos de las personas con discapacidad .....	178
III. De la regla de “igualdad” al concepto de “no discriminación” .....	180
IV. La necesidad ciudadana de efectiva vigencia de los derechos fundamentales (Y sus vinculaciones con el concepto de “igualdad real” respecto de las personas con discapacidad) (La evolución del “tránsito” en el texto constitucional) .....	182
V. La problemática de la acción de tutela urgente de los derechos fundamentales de las personas con discapacidad .....	185
VI. La entrada en escena de las ONG’s .....	187
VII. Abordando la cuestión específica de la discapacidad .....	191
VIII. El camino de las acciones positivas .....	195
IX. Para concluir .....	202

¿MODELO REHABILITADOR O MODELO SOCIAL? LA PERSONA CON  
DISCAPACIDAD EN EL DERECHO ESPAÑOL

I. La asunción del modelo social por el derecho español: hacia la consideración de la discapacidad como una cuestión de derechos humanos. ....	207
1. El modelo rehabilitador .....	210
2. El modelo social .....	213
3. Algunas conexiones existentes entre el modelo social y la consideración de la discapacidad como una cuestión de derechos humanos .....	218
II. La protección jurídica de la discapacidad en el marco del derecho español .....	229
1. Ley de Integración social de Minusválidos .....	230
a. Estructura general .....	230
b. El proceso de rehabilitación .....	232
c. Prestación de servicios sociales .....	233
d. Otros aspectos referidos a la atención de las personas con discapacidad .....	237
2. Ley de Igualdad de Oportunidades, No Discriminación y Accesibilidad Universal de las Personas con Discapacidad .....	239
a. Estructura general .....	240
b. Igualdad de oportunidades .....	242
c. Principios inspiradores .....	248
d. Inversión de la carga de la prueba .....	255

3. Transposición de la Directiva 2000/78 del Consejo de Europa al Derecho español: Ley 62/2003. Medidas para la aplicación del principio de igualdad de trato .....	257
1. Modificaciones a la LISMI .....	258
2. Modificaciones al Estatuto de los Trabajadores (ET) .....	258
3. Modificaciones a la Ley de Procedimiento Laboral .....	259
4. Otras modificaciones pertinentes .....	259
4. Definición de discapacidad en el marco del Derecho español. Algunas reflexiones críticas .....	260
a. Definición de discapacidad receptada en la LISMI .....	263
b. Definición de discapacidad receptada en la Ley de Igualdad de Oportunidades, No Discriminación y Accesibilidad Universal de las Personas con Discapacidad .....	264

LA PERSONA CON DISCAPACIDAD EN EL DERECHO INFRACONSTITUCIONAL  
NACIONAL ARGENTINO

1. Aclaración terminológica .....	267
2. Las personas con discapacidad en sociedad. Importancia de la concientización de la población e insuficiencia del derecho sin ella .....	270
3. Tratamiento de las personas con discapacidad en el código civil argentino .....	276
3.1 La incapacidad de hecho y la inhabilitación .....	276
3.2 Impedimentos fácticos de protagonizar determinadas relaciones jurídicas .....	290
3.2.1 "Incapacidad" para ser tutores .....	290
3.2.2 Impedimento para ser testigo en instrumento público. ....	291
3.2.3 Impedimento para testar por acto público .....	292
3.3 ¿Un oculto caso de discriminación avalada por el código civil? .....	293
3.4 Conclusiones .....	295
4. Ley de protección integral para personas discapacitadas y otras normativas .....	297
5. Conclusiones .....	314
Derechos humanos, especificación y discapacidad .....	319
Bibliografía .....	335