

CARLOS FERNÁNDEZ SESSAREGO



*Derecho
a la
identidad personal*



EDITORIAL ASTREA
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA
BUENOS AIRES
1992

ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i>	XI
<i>Prefacio</i>	XV

CAPÍTULO PRIMERO

INTRODUCCIÓN

A) LOS SUPUESTOS DEL DERECHO A LA IDENTIDAD PERSONAL

§ 1. El aporte de la filosofía de la existencia a la reflexión sobre la persona	1
§ 2. El supuesto iusfilosófico de la identidad personal	13
§ 3. La identidad en el proceso de la vida humana	19
§ 4. El precursor planteamiento del problema concerniente a la identidad personal	22

B) ELABORACIÓN JURISPRUDENCIAL DEL DERECHO A LA IDENTIDAD PERSONAL

§ 5. El reciente tratamiento de los derechos de la persona	27
§ 6. Antecedentes jurisprudenciales del derecho a la identidad personal	29
§ 7. La preocupación científica por el derecho a la identidad personal	36

§ 8.	Fundamento jurídico de la creatividad jurisprudencial	44
§ 9.	El derecho a la identidad personal en la jurisprudencia italiana	53
a)	La sentencia del 6 de mayo de 1974 y la afirmación de la "verdad personal"	53
b)	La sentencia del 30 de mayo de 1979 y el deslinde entre los conceptos de honor e identidad personal	63
c)	Los pronunciamientos de los jueces romanos del año 1980 y la tutela de la identidad colectiva	68
d)	El histórico fallo del Tribunal de Milán del 19 de junio de 1980	72
e)	La afirmación jurisprudencial del derecho a la identidad personal: de 1981 a 1985	76
f)	Los analíticos pronunciamientos del Tribunal de Roma del año 1984	78
g)	La consolidación del derecho a la identidad personal en la ejecutoria de la Corte de Casación del año 1985	84
h)	Deslinde entre el derecho a la identidad personal y los otros derechos de la persona	91
i)	Fundamentación normativa del derecho a la identidad personal	93
j)	Recientes desarrollos jurisprudenciales	95

CAPÍTULO II

NOCIÓN JURÍDICA DE IDENTIDAD PERSONAL

§ 10.	El concepto de identidad personal en la jurisprudencia	99
§ 11.	La noción de identidad personal en la doctrina	103
a)	La noción de identidad personal en las obras de De Cupis y Messineo	104
b)	Consolidación doctrinaria de la noción de identidad personal	109
§ 12.	Nuestra posición en torno al derecho a la identidad	113
§ 13.	Opiniones críticas en relación con el derecho a la identidad personal	116

CAPÍTULO III

**DISTINCIÓN ENTRE EL DERECHO
A LA IDENTIDAD PERSONAL
Y OTRAS FIGURAS AFINES**

A) SIGNOS DISTINTIVOS DE LA PERSONA

§ 14.	Consideraciones generales en torno a la relación entre signos distintivos e identidad personal	123
§ 15.	Notas distintivas entre el derecho a la identidad personal y el derecho al nombre	128
§ 16.	Aporte de la doctrina al proceso de distinción entre los conceptos de identidad personal y nombre	133
§ 17.	Identidad personal y derecho a la imagen	138
§ 18.	Deslinde jurisprudencial entre derecho a la identidad personal y derecho a la imagen	142
§ 19.	Evolución de la doctrina sobre el derecho a la imagen	145
§ 20.	Posición de la doctrina en torno al deslinde conceptual entre derecho a la identidad y derecho a la imagen	146

B) DERECHO A LA INTIMIDAD DE LA VIDA PRIVADA

§ 21.	Tutela de la intimidad de la vida privada en el mundo actual	150
§ 22.	La intimidad de la vida privada en la jurisprudencia norteamericana	152
§ 23.	Evolución del concepto de derecho a la intimidad en la jurisprudencia y doctrina italianas	154
§ 24.	Tutela de la intimidad de la vida privada en el derecho francés	155
§ 25.	Vida privada, intimidad, reserva y secreto	160
§ 26.	Aproximación al concepto de intimidad de la vida privada	163
§ 27.	Tratamiento jurisprudencial del derecho a la intimidad de la vida privada	175

- § 28. Distinción conceptual entre el derecho a la intimidad y el derecho a la identidad personal 179

C) DERECHOS AL HONOR Y A LA REPUTACIÓN

- § 29. Distinción entre derecho a la identidad personal y derecho al honor 185
- § 30. Deslinde jurisprudencial entre derecho a la identidad y derecho al honor 188
- § 31. Distinción entre los conceptos jurídicos de honor y de reputación 189
- § 32. Delimitación conceptual entre derecho a la identidad personal y derecho a la reputación 192

D) DERECHO PERSONAL DEL AUTOR

- § 33. Algunas precisiones sobre el derecho del autor 193
- § 34. Relación entre derecho a la identidad personal y derecho de autor 197

E) DERECHO A LA INFORMACIÓN

- § 35. Consideraciones generales sobre la problemática relación entre el derecho a la identidad personal y el derecho a la información 202
- § 36. Confrontación doctrinaria entre derecho a la identidad personal y derecho a la información .. 210
- § 37. Posibilidad de compatibilizar los intereses referentes a la identidad personal y a la libertad de información 213
- § 38. Autónoma y contemporánea tutela de la identidad personal y de la libertad de información 217

CAPÍTULO IV

IDENTIDAD DEL SUJETO COLECTIVO

- § 39. La tutela de la identidad del grupo 225
- § 40. Posición de la jurisprudencia y de la doctrina .. 225
- § 41. La identidad nacional 229

CAPÍTULO V**PROBLEMÁTICA ACTUAL SOBRE
EL DERECHO A LA IDENTIDAD PERSONAL**

§ 42.	Introducción	231
§ 43.	El sustento jurídico del derecho a la identidad personal	232
§ 44.	La cuestión previa referente a la tipicidad o no de los derechos de la persona	238
§ 45.	Contenido y límites del derecho a la identidad personal	240
§ 46.	Vinculación esencial entre los derechos de la persona	243
§ 47.	El problema relativo a la determinación de la "verdad" personal	244
§ 48.	Otras cuestiones problemáticas en torno al derecho a la identidad personal	245

CAPÍTULO VI**TUTELA DE LA IDENTIDAD PERSONAL**

§ 49.	Principios generales de tutela de la persona	249
§ 50.	Tutela integral de la persona	256
§ 51.	Instrumentos de tutela de la persona	260
§ 52.	Problemática inherente a la tutela de la identidad personal	268
§ 53.	Medios de tutela de la identidad personal	274

CAPÍTULO VII**IDENTIDAD SEXUAL****A) EL SEXO COMO PROBLEMA MÉDICO-LEGAL**

§ 54.	El problema de la identidad sexual	287
§ 55.	Distinción entre género y sexo	292

§ 56.	Diversas posiciones en cuanto a la determinación del sexo	294
§ 57.	La complejidad del sexo	300
§ 58.	Alcances de la adecuación de sexo	306
§ 59.	Licitud de las intervenciones quirúrgicas destinadas a afirmar el sexo originario	312

B) EL FENÓMENO DEL TRANSEXUALISMO Y SU RELEVANCIA JURÍDICA

§ 60.	El transexualismo como fenómeno social	313
§ 61.	El síndrome del transexualismo	316
§ 62.	Los estados intersexuales	322
§ 63.	La problemática relativa a la identidad sexual ..	329

C) EL CAMBIO DE SEXO Y EL LIBRE DESARROLLO DE LA PERSONALIDAD

§ 64.	El debate doctrinario en curso	333
§ 65.	La valoración ética del cambio de sexo	336
§ 66.	Posición favorable a la regularización del cambio de sexo	339
§ 67.	Posición contraria a la admisión del cambio de sexo	345

D) RELACIÓN DE LA IDENTIDAD SEXUAL CON OTROS DERECHOS DE LA PERSONA

§ 68.	La salud como presupuesto del libre desarrollo de la personalidad	348
§ 69.	La salud del transexual	349
§ 70.	El cambio de sexo y el derecho-deber a procrear	353
§ 71.	El derecho a la integridad sicosomática y el cambio de sexo	355
§ 72.	Derecho a la intimidad y cambio de sexo	360
§ 73.	Cambio de sexo y orden público	364

E) EL CAMBIO DE SEXO Y LAS RELACIONES FAMILIARES

§ 74.	Problemática familiar del transexual	366
§ 75.	Situación jurídica subjetiva del transexual y su incidencia familiar	369

- § 76. Soluciones propuestas por la legislación comparada 372

F) EL CAMBIO DE SEXO EN EL DERECHO COMPARADO

- § 77. Disposiciones generales adoptadas por la legislación comparada 378
- § 78. La legislación comparada sobre el cambio de sexo 379

G) LA MUTACIÓN DE SEXO EN LAS LEYES SUECA Y ALEMANA Y EN LA JURISPRUDENCIA FRANCESA

- § 79. Requisitos para el cambio de sexo en la ley sueca de 1972 383
- § 80. La ley alemana de 1980 sobre el cambio de sexo 387
- a) Soluciones propuestas por la ley alemana 388
- b) Modificación del prenombre del transexual 391
- c) Requisitos exigidos por la ley alemana para el cambio de sexo 394
- § 81. La mutación de sexo en la jurisprudencia francesa 398
- a) El caso "Maud" y su solución jurisprudencial 399
- b) La sentencia del 30 de noviembre de 1983 404
- c) Comentarios en torno a las sentencias del 3 y del 31 de marzo de 1987 406
- d) Las sentencias del 7 de junio de 1988 y del 10 de mayo de 1989 408

H) RECTIFICACIÓN DE LA ATRIBUCIÓN DE SEXO EN LA LEY ITALIANA

- § 82. El cambio de sexo en la ley italiana de 1982 409
- a) Consideraciones generales 409
- b) Los destinatarios de la ley 412
- c) El cambio de nombre 413
- d) El aspecto procesal 415
- e) Disposiciones transitorias de la ley 418
- f) Situación anterior a la promulgación de la ley de 1982 421
- g) Requisitos para acceder a las intervenciones modificatorias de los caracteres sexuales 426

h) El debate constitucional en torno a la ley de rectificación de atribución de sexo	432
i) La edad del recurrente	437
j) Nacionalidad y estado civil del recurrente	440

I) EL CAMBIO DE SEXO EN LA EXPERIENCIA PERUANA

§ 83. Problemática jurisprudencial del cambio de sexo	442
§ 84. La sentencia del 27 de febrero de 1987	445
a) Planteamiento y trámite de la demanda	445
b) Fundamentación legal de la sentencia	446
c) Análisis crítico de la sentencia	450
§ 85. Comentarios sobre un procedimiento en trá- mite	452
a) Antecedentes	453
b) Contenido de la demanda	455
§ 86. Un problemático procedimiento en torno a un caso de intersexualidad	457
§ 87. La reasignación de sexo en el derecho argen- tino	462
a) Antecedentes jurisprudenciales	463
b) El planteamiento doctrinal	467
§ 88. Bases para una legislación sobre adecuación se- xual en casos de transexualidad y modificación del nombre	477
<i>Bibliografía</i>	483