

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Colección internacional	VII
El Autor	XI
Prólogo a la edición colombiana	XVII
Prefacio a la primera edición	XIX

CAPÍTULO PRIMERO

EL PARADIGMA AMBIENTAL

Introducción	1
1. La naturaleza como recurso escaso	3
2. Libertad, igualdad y fraternidad	3
3. Conflictos en la esfera íntima, privada y social	5
4. Noción de paradigma	6

Sección primera. *Elementos del paradigma ambiental*

5. Bien colectivo situado en la esfera social	7
A) Indivisibilidad de los beneficios: el bien no es divisible entre quienes lo utilizan	8
B) Uso común sustentable: el bien puede ser usado por todos los ciudadanos	8
C) No exclusión de beneficiarios: todos los individuos tienen derecho al uso y por lo tanto no pueden ser excluidos	8
D) Estatus normativo: el bien colectivo tiene reconocimiento legal	9
E) Calificación objetiva: la calificación de un bien como colectivo surge de una designación normativa objetiva y no subjetiva	9
F) Legitimación para obrar difusa o colectivamente: estos bienes son protegidos mediante una amplia legitimación para obrar	10
G) Precedencia de la tutela preventiva: para proteger estos bienes la prevención-precaución deben aplicarse de modo prioritario a la reparación	10

H) Resarcimiento por medio de patrimonios de afectación: cuando hay resarcimiento, no hay una indemnización que se traslade al patrimonio de una persona, aunque ella sea titular de la legitimación procesal	10
D) Ubicación en la esfera social: estos bienes pertenecen a la esfera social de tutela	11
6. Deberes, límites y derechos fundamentales típicos	11
7. Noción de ambiente	13
8. El sistema causal	15
A) La noción de sistema	15
B) La noción de acción colectiva	19
C) El modelo antropocéntrico y geocéntrico	20
Sección segunda. <i>El impacto del paradigma ambiental</i>	
9. La ética ambiental y los valores	21
A) El conflicto moral	21
B) Valores ambientales	22
10. La economía	23
A) Externalidades negativas: la relación de la empresa con la sociedad	24
B) Instituciones: la tragedia de los bienes comunes	25
C) Externalidades positivas. Nuevos campos económicos	27

CAPÍTULO SEGUNDO

EL DERECHO AMBIENTAL

Sección primera. *El ambiente y los derechos*

1. Las acciones	30
2. La legitimación para obrar	32
A) Derechos individuales, colectivos e individuales homogéneos	32
B) Las acciones del afectado	38
C) La noción de bien colectivo en relación a la legitimación y competencia	39
3. Los derechos subjetivos	42
A) El orden público de coordinación	43
B) El principio de sociabilidad	44
C) La función ambiental	46
D) Uso sustentable y gestión sustentable	47
a) Uso sustentable y uso racional	47
b) Gestión sustentable	50

Sección segunda. El sistema de derecho ambiental

	PÁG.
4. Concepción sistémica	53
A) Regulación continua	54
B) Separación de norma y conflicto	54
C) La coherencia “a posteriori”	55
D) Sanción, cumplimiento forzado y reglas institucionales	55
E) Modelo de cumplimiento de objetivos jurídicos	57
F) Guías de actuación ética y legislación por objetivos	58
G) La interpretación a favor de la efectividad de los derechos fundamentales	60
5. Principios y valores estructurantes	61
A) Valores	62
B) Principios	63
C) Reglas	63
D) Objetivos	63
E) El valor “calidad de vida”	64
a) Antecedentes	64
b) Concepto	65
c) Obligaciones estatales	66
6. Pluralismo de fuentes y regla de precedencia	68
7. El impacto en la disciplina académica	69

CAPÍTULO TERCERO

**INCERTIDUMBRE Y RIESGOS AMBIENTALES:
PREVENCIÓN Y PRECAUCIÓN**

Introducción	71
1. Consenso emocional y disenso cognoscitivo	71
2. Intervencionistas, preventivos y precautorios	74
3. Antecedentes	75
4. Concepto	76
5. Interrogantes	78

Sección primera. Calificación jurídica

6. ¿Es una obligación o una opción voluntaria?	78
7. ¿Son sus destinatarios los funcionarios o alcanza también a los habitantes?	79
8. ¿Cuál es su efecto sobre las políticas públicas?	80

	PÁG.
9. ¿Cuál es el contenido del principio?	81
A) Fundamento constitucional	81
B) Concepto jurídico indeterminado	81
C) Peso diferente según los bienes comprometidos	81
10. ¿Cuáles son los presupuestos de aplicación?	82
A) Amenaza de daño grave o irreversible	82
B) La incertidumbre científica	84

Sección segunda. *Aplicación del principio*

11. Es casuístico	87
12. Reducción de la incertidumbre	88
13. Traslado del riesgo de la duda	88
14. Traslado del riesgo del error científico. Falsos positivos y falsos negativos	89
15. Traslado del riesgo en la demora	89
16. Traslado del riesgo probatorio	90
17. Aplicación dinámica y adaptativa	90
18. Traslado del riesgo del desarrollo	91
19. Equidad y no discriminación	92

Sección tercera. *El balance entre riesgos y beneficios*

20. Admisibilidad del balance riesgo-beneficio	93
21. El carácter de técnica procedimental no valorativa	94
22. El método analítico no emocional	94
23. El procedimiento	95
A) Identificar márgenes de probabilidades	95
B) Deben valorarse los beneficios relativos para las partes relevantes	95
C) Deben examinarse los costos comparativos de las diversas alternativas	96
D) Hay que valorar las experiencias anteriores para obrar de modo consistente	97
E) Experimentar paso a paso	97
F) Comparaciones intra e intergeneracionales	97
24. Control ciudadano	98
A) El proceso de deliberación moral	98
B) La crisis en los procesos de decisión	99
C) Democracia intensiva	100
25. Control y administración del riesgo	101

Sección cuarta. Cambios paradigmáticos

	PÁG.
26. La seguridad jurídica	104
27. De la reparación a la anticipación	105
28. El paradigma del anclaje	105

CAPÍTULO CUARTO

TEORÍA DE LA IMPLEMENTACIÓN

Introducción	107
1. La teoría de la implementación	108
A) El cumplimiento voluntario (“compliance”)	108
B) Cumplimiento forzado (“enforcement”)	109
C) Disuasión (“deterrence”).....	110
2. El problema de la ineficacia	110
A) La legislación declarativa	110
B) Bienes colectivos	113
3. El cumplimiento voluntario	113
A) Contexto institucional: confianza y costos de transacción ...	114
B) Construcción de capital social	116
C) Principios de buen gobierno	117
D) Regulación del mercado.....	118
4. Programas de cumplimiento	119
A) Establecimiento de objetivos intermedios y finales que deben cumplirse	119
B) Técnicas de “comando-control”	120
C) Incentivos culturales	120
D) Medición del éxito	121
E) Identificación de los sujetos obligados por la regulación	121
F) Identificación de cometidos complementarios	121
G) Control de cumplimiento a cargo de una autoridad claramente identificada	122
H) Definición precisa de las competencias para la aplicación de las sanciones	122

CAPÍTULO QUINTO

CUMPLIMIENTO OBLIGATORIO DE LAS NORMAS
AMBIENTALES (“ENFORCEMENT”)

Introducción	123
--------------------	-----

Sección primera. *Decisiones sobre bienes colectivos*

	PÁG.
1. El mandato para terminar con la discriminación en las escuelas. La causa “Brown v. Board of Education of Topeka”. Corte Suprema de USA	124
2. La exigencia de actuación “eficaz” de la administración. “Caso La Oroya”. Sentencia del Tribunal Constitucional de Perú	129
3. La orden de adaptar el transporte público a tecnologías no contaminantes. Suprema Corte de la India. M. C. Mehta e Union of India	135
4. El traslado de la industria de curtiembres. Metha c/ Union of India. Sentencias de la Corte Suprema de la India	138
5. La agencia ambiental debe regular las emisiones que producen el calentamiento global. Massachusetts c/ Environmental Protection Agency. Sentencia de la Corte Suprema de USA	143
A) Legitimación	144
B) Existencia de un riesgo derivado del cambio climático	145
C) Conexión causal entre el cambio climático y las emisiones de gas de los automotores	145
D) Alcance de la revisión judicial de las decisiones de las agencias gubernamentales	146
E) Existencia de una facultad para regular. El Congreso frente al calentamiento global	146
F) Fundamentos de la negativa a regular	148
6. La orden de limpiar un río. “Mendoza, Beatriz y otros c/ Estado Nacional y otros”, Corte Suprema de Justicia de la Nación Argentina	148

Sección segunda. *Los procesos referidos a bienes colectivos*

7. Distinción entre conflicto y proceso colectivo-planificación procesal	152
A) Pluralidad de procesos individuales decididos por un tribunal	153
B) Pluralidad de procesos individuales decididos por varios tribunales	154
C) Proceso colectivo que origina procesos individuales	154
D) Proceso colectivo fraccionado	155
E) Proceso colectivo único	155
8. Procesos policéntricos	155
9. Fases de la relación procesal	156
A) Audiencias informativas	157
B) Audiencias de constitución de la relación procesal	157
C) Audiencias ordenatorias del caso	157

10. Distinción entre sentencia declarativa y sentencia de ejecución	159
A) Sentencia declarativa	159
B) Sentencia de ejecución	159
11. El problema del tiempo en la ejecución	160
12. División del objeto: prevención y reparación	161
A) La prevención-recomposición	161
B) La reparación	162

Sección tercera. Medidas judiciales de implementación

13. Exhortaciones y mandatos	163
14. Mandatos de no innovar y de innovar	164
15. Mandatos dirigidos a la administración	167
A) Orden orientada hacia un resultado	167
B) Orden orientada hacia los procedimientos	168
C) Garantías de implementación. Creación de una microinstitucionalidad	168
16. Mandatos dirigidos al Congreso: pretensiones de operatividad	169
17. Órdenes de organizar el cumplimiento	170
A) Delegación de la ejecución	170
C) Aplicación de sanciones al funcionario público	171
18. Soluciones conciliatorias	172

Sección cuarta. Límites del activismo judicial

19. Límites derivados de la democracia constitucional	173
20. Límites derivados de la eficacia del poder judicial	174
Bibliografía	177
Índice de autores	189

