

Libertad de Expresión y Democracia desde una perspectiva latinoamericana

Compiladores

María Belén Franchini
Rodrigo P. Freire Méndez
Santiago Martínez
Alex Muñoz Wilson
Martín M. Serrano Buchi
Florencia P. Tagliaferri



ÍNDICE

| | |
|---|----|
| Jan Woischnik PRÓLOGO | 17 |
| María Belén Franchini, Rodrigo P. Freire Méndez, Santiago Martínez UNA INTRODUCCIÓN A LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y DEMOCRACIA DESDE UNA PERSPECTIVA LATINOAMERICANA | |
| 1. Una introducción | 21 |
| 2. Libertad de expresión | 22 |
| 3. Democracia | 26 |
| 4. La presente obra | 34 |
| Javier Augusto De Luca DELITOS CONTRA EL HONOR Y LIBERTAD DE EXPRESIÓN | |
| 1. Introducción. El conflicto y una advertencia sobre el mé- todo | 39 |
| 2. Delitos contra el honor | 41 |
| 3. La prensa | 47 |
| 4. Algunas consideraciones finales | 52 |
| Cuadro Sinóptico de Responsabilidad de ofensas al honor por medio de la prensa | 56 |
| 1. Asuntos privados..... | 56 |
| 2. Asuntos públicos..... | 57 |

| | |
|---|----|
| 2.1. Noticias atribuidas a una fuente | 57 |
| 2.2. Noticias propias..... | 57 |
| 2.2.1. Opiniones | 57 |
| 2.2.2. Hechos..... | 57 |
| 2.2.2.1 Verdad | 57 |
| 2.2.2.2. Falsedad | 57 |

Roberto Gargarella

DAR DE NUEVO: ACTIVISMO CÍVICO Y EL DERECHO A LA CRÍTICA RADICAL

| | |
|--|----|
| Las nuevas formas de intervención política de la ciudadanía.. | 61 |
| ¿Cómo pensar los recientes acontecimientos de movilización ciudadana? Una estrategia de "equilibrio reflexivo" | 62 |
| Un nuevo "momento constitucional": ¿Qué convicciones básicas definen nuestras prácticas políticas actuales? | 66 |
| La concepción de la democracia constitucional cuestionada... | 68 |
| El desajuste entre convicciones públicas e instituciones políticas: Sobre el uso legítimo de la coerción estatal | 76 |
| Bibliografía | 81 |

Miguel Ignacio Fredes G.

EL DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA EN CHILE: ESTADO DEL ARTE EN MATERIA JURÍDICA

| | |
|---|----|
| Introducción | 85 |
| I. Marco legal del acceso a la información pública en Chile... | 86 |
| 1. Elementos del Derecho | 87 |
| 2. Procedimientos de Acceso a la Información..... | 89 |
| 2.1 Fase Administrativa o Preliminar | 89 |
| 2.2 Fase Judicial o Posterior | 90 |
| 2.2.1 Reglas esenciales del Procedimiento Judicial .. | 90 |
| II. Debilidades del régimen jurídico sobre acceso a la información pública en Chile | 92 |

Alex Muñoz Wilson

CASO "LA ÚLTIMA TENTACIÓN DE CRISTO"

Reflexiones en torno al primer fallo sobre libertad de expresión en el sistema americano de derechos humanos

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción | 97 |
| 2. Historia del caso | 98 |
| 3. Las sentencias de la Corte Interamericana de Derechos Humanos como instrumento de protección de los derechos vulnerados | 103 |
| a) Contenido de las sentencias emitidas por la Corte Interamericana de Derechos Humanos..... | 104 |
| b) Carácter abierto del artículo 63.1 CADH | 106 |
| 1. Reparación directa, perfecta o específica de los daños . | 108 |
| a) Garantizar al lesionado en el goce de su derecho o libertad conculcados | 108 |
| b) Restitutio in integrum | 113 |
| 4. Principales aspectos jurídicos tratados en la sentencia recaída en el caso | 115 |
| A) Libertad de expresión | 116 |
| a) Regulación de la libertad de expresión en la Convención Americana sobre Derechos Humanos..... | 118 |
| 1. Restricciones a la libertad de expresión | 119 |
| 2. Censura previa | 122 |
| b) Alcances del fallo en torno a la libertad de expresión... | 124 |
| B) Incorporación del derecho internacional de los derechos humanos al ordenamiento jurídico interno | 125 |
| a) Remisión expresa del derecho interno al derecho internacional | 126 |
| b) Incorporación automática del derecho internacional consuetudinario | 127 |
| c) Incorporación por Acto Expreso del Derecho Internacional Convencional..... | 129 |
| C) Eficacia de las normas internacionales de derechos humanos en el ámbito interno | 133 |
| 5. Conclusión | 138 |

Azael Carvajal Martínez

**EN COLOMBIA NO EXISTE EFICACIA JURÍDICA DEL
DERECHO A LA INFORMACIÓN, EN LOS ESTADOS DE
EXCEPCIÓN, COMO GARANTÍA POLÍTICA PARA EL
EJERCICIO DE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN**

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción | 145 |
| 2. Breve historia del Derecho de la Información en Colombia . | 146 |
| 3. La Constitución centenaria de 1886 | 150 |
| 3.1. El mandato de su artículo 42 | 153 |
| 3.2. El abuso del estado de sitio | 156 |
| 3.3. Una sentencia extinguió el abuso del estado de sitio.. | 172 |
| 4. La Constitución de 1886 y el Derecho de la Información... | 175 |
| 5. Camino hacia la Constitución Política de 1991 | 177 |
| 6. El Derecho de la Información en la Constitución Política de 1991 | 180 |
| 6.1. Los valores supremos de la Carta Magna | 180 |
| 6.2. Configuración del derecho a la información | 181 |
| 6.3. El derecho a la información en Colombia: análisis del artículo 20..... | 184 |
| 6.3.1. Características del artículo 20 | 187 |
| 6.3.2. Síntesis del artículo 20..... | 193 |
| 7. Comentario a disposiciones y sentencias relacionadas con el derecho a la información y las libertades informativas | 196 |
| 7.1. Primeros decretos de conmoción interior | 198 |
| 7.2. Primeras leyes | 202 |

Alfredo Chirino Sánchez

**INFORMACIÓN, LIBERTAD DE PRENSA Y CIUDADANÍA:
UN ANÁLISIS DE LAS PERSPECTIVAS DE LA REFORMA
PENAL EN MATERIA DE DELITOS CONTRA EL HONOR
EN COSTA RICA**

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción | 209 |
| 2. Contexto de la Información y su importancia social..... | 210 |

| | |
|---|-----|
| 3. Contornos de las nuevas condiciones de la comunicación y de la información en Internet..... | 218 |
| 4. Fundamento Constitucional del Derecho a la Información..... | 222 |
| 5. El derecho a la información en Costa Rica..... | 228 |
| 6. El surgimiento de un nuevo entendimiento acerca del derecho a la información y la intimidad..... | 231 |
| 7. "Nueva Institucionalidad" y Libertad de Expresión..... | 235 |
| 8. Libertad de expresión y acceso a las informaciones públicas..... | 240 |
| 9. Reforma Penal y Libertad de Expresión..... | 241 |
| 10. Interés público y "real malicia" en Costa Rica..... | 246 |
| 11. La "reproducción fiel" como un elemento generador de atipicidad..... | 254 |
| 12. Sistema dual de protección a personas públicas y privadas..... | 257 |
| 13. Despenalización y persecución periodística: los nudos del "Nudo Gordiano"..... | 259 |
| Conclusión..... | 261 |
| Bibliografía..... | 263 |

Montserrat Solano Carboni

LA CONSIDERACIÓN DEL INTERÉS PÚBLICO EN LOS DELITOS CONTRA EL HONOR: LOS CASOS DE NOTI 14, EN COSTA RICA

| | |
|--|-----|
| Dos conceptos indeterminados..... | 274 |
| El honor..... | 274 |
| El interés público..... | 275 |
| El automóvil frente al bar..... | 277 |
| A juicio con el pueblo..... | 278 |
| Una determinación clave..... | 279 |
| El interés público en la <i>exceptio veritatis</i> | 281 |
| Bibliografía..... | 284 |
| Jurisprudencia..... | 284 |

Marco Navas Alvear**LA CIUDADANÍA SOCIAL Y DERECHO A LA COMUNICACIÓN EN LA CONSTITUCIÓN DEL ECUADOR**

| | |
|---|-----|
| 1. Un nuevo concepto proactivo: la ciudadanía social..... | 289 |
| 2. Los Derechos Ciudadanos de la Comunicación..... | 295 |
| 3. Esquema para la problematización de los derechos ciudadanos a la comunicación..... | 301 |
| 3.1. Derecho a expresar libremente su opinión y expresión . | 302 |
| 3.2. Derecho ciudadano a la información..... | 304 |
| a) Derecho a acceder a fuentes de información..... | 308 |
| b) Derecho a acceder a medios y a crearlos..... | 312 |
| 4. Los medios desde la ciudadanía..... | 317 |
| 5. Corolario: el derecho de la comunicación y las relaciones ciudadanos-medios..... | 319 |

Dino Carlos Caro Coria**LAS LIBERTADES DE EXPRESIÓN E INFORMACIÓN Y EL ROL DE LOS MEDIOS DE COMUNICACIÓN EN EL DERECHO PERUANO**

| | |
|--|-----|
| § 1. Presentación..... | 327 |
| § 2. Valor de los instrumentos internacionales de Derechos Humanos en el Derecho Peruano..... | 329 |
| § 3. Instrumentos internacionales ratificados por el Perú que contienen disposiciones relativas a las libertades de expresión e información..... | 330 |
| 3.1. La Declaración Universal de Derechos Humanos..... | 330 |
| 3.2. El Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos | 331 |
| 3.3. La Convención Americana sobre Derechos Humanos o Pacto de San José de Costa Rica..... | 332 |
| 3.3.1. Prohibición de la Censura Previa..... | 333 |
| 3.3.2. Derecho de Rectificación..... | 336 |
| § 4. Las libertades de expresión e información en la constitución política del Perú de 1993..... | 337 |
| 4.1. Prohibición de la Censura Previa..... | 337 |

| | |
|---|-----|
| 4.2. Competencia Jurisdiccional | 342 |
| 4.3. Derechos de Rectificación y Respuesta o Réplica ... | 343 |
| 4.4. Desarrollo legislativo de los derechos a la libertad de expresión y a la libertad de información | 346 |
| § 5. Límites a las Libertades de Expresión e Información | 347 |
| § 6. El Rol de los Medios de Comunicación en el Derecho Peruano | 352 |
| 6.1. No privatización de los contenidos..... | 352 |
| 6.2. Responsabilidad <i>ulterior por la información difundida</i> . | 356 |
| 6.2.1. Responsabilidad Civil..... | 356 |
| 6.2.2. Responsabilidad Penal..... | 356 |
| § 7. Garantías constitucionales de las libertades de expresión e información | 359 |
| 7.1. Acción de Amparo | 359 |
| 7.2. Acción de Habeas Data | 362 |
| § 8. Conclusiones | 365 |

Francisco Eguiguren Praeli

LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN Y SU RELACIÓN CON LOS DERECHOS A LA INTIMIDAD Y AL HONOR: EL CASO PERUANO

| | |
|---|-----|
| 1. De la libertad de expresión al derecho a la información..... | 371 |
| a) Derechos del informador | 373 |
| b) Derechos del informado | 374 |
| 2. El derecho a la intimidad personal y a la vida privada | 374 |
| 3. La libertad de expresión e información y la intimidad personal en los Pactos Internacionales de Derechos Humanos.... | 383 |
| 4. El tratamiento de estos derechos en algunas constituciones | 387 |
| 5. La colisión entre la libertad de información y los derechos a la intimidad, al honor y a la propia imagen..... | 390 |
| 5.1. Intimidad personal y derecho a la utilización de la propia imagen y voz..... | 391 |

| | |
|--|-----|
| 5.2. Intimidad personal, derecho al honor y reputación y libertad de información | 394 |
| 5.3. Intimidad personal, libertad de información y personajes notorios | 397 |
| 5.4. Otros casos de informaciones que afectan la intimidad personal | 400 |
| 5.5. La información veraz, los derechos al honor y a la rectificación | 402 |
| 6. Las libertades de expresión e información y los derechos a la intimidad personal y al honor en el ordenamiento constitucional peruano | 408 |
| 7. Prohibición de toda censura previa y el peligro de una virtual "indefensión" constitucional del derecho a la intimidad personal y a la vida privada | 417 |
| 7.1. La protección constitucional de la intimidad personal y el derecho a la vida privada: Acción de amparo y "censura previa" | 417 |
| 7.2. La posición de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos | 419 |
| 7.3. Nuestra propuesta: Una interpretación que compatibilice la vigencia de la libertad de información y el derecho a la intimidad, en el marco de la Convención Americana de Derechos Humanos y de nuestra Constitución | 423 |

RESEÑAS

| | |
|--|-----|
| El secreto de las fuentes periodísticas en el proceso penal, por Diego García Yomha, | 431 |
| Libertad de prensa y derecho al honor. Repercusiones dogmático-penales de la doctrina constitucional de la "real malicia", por Santiago Martínez | 433 |
| Poder político y libertad de expresión, por Marisa Miquelez ... | 438 |
| Libertad de expresión en el Estado de Derecho. Doctrina y jurisprudencia nacional, extranjera e internacional, por Pablo Rizza | 440 |

APÉNDICE

Reseña jurisprudencial sobre libertad de expresión en la Corte Suprema de la Nación Argentina, por Florencia Paola Tagliaferri

| | |
|---|-----|
| 1. Concepto de libertad de expresión y libertad de prensa .. | 447 |
| 2. Derecho a la información..... | 454 |
| 3. Importancia de los medios de comunicación..... | 455 |
| 4. Alcances de la libertad de expresión | 455 |
| 5. Carga de la prueba | 457 |
| 6. Responsabilidad ulterior | 458 |
| 7. Importancia del contenido de la información | 460 |
| 8. Información veraz | 461 |
| 9. Censura previa | 462 |
| 10. Derecho a la intimidad | 463 |
| 11. La doctrina de la Real Malicia | 465 |
| Esfera penal de la real malicia | 469 |
| Culpa in concreto en la real malicia | 470 |
| 12. Responsabilidad de los funcionarios públicos..... | 470 |
| Caso en que el funcionario está fuera de su función..... | 470 |
| Carga probatoria de los funcionarios públicos en la doctrina de la real malicia | 471 |
| 13. Derecho a réplica o Derecho de rectificación..... | 471 |
| 14. Libertad de prensa, Convención sobre los Derechos de los Niños..... | 473 |

| | |
|---|------------|
| Otra bibliografía respecto de la Libertad de Expresión, Información y Prensa | 477 |
|---|------------|