

El aborto en Estados Unidos: lecciones de “Dobbs” para Latinoamérica

Coordinadores: Siro De Martini y Débora Ranieri

Editorial Marcial Pons /2024

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
PRESENTACIÓN	7
PARTE I. El camino desde Roe hasta Dobbs	9
CAPÍTULO 1. LOS PRECEDENTES «ROE V. WADE» y «PLANNED PARENTHOOD V. CASEY»	11
1. EL PRECEDENTE «ROE V. WADE»	11
1.1. Hechos	11
1.2. Decisión de la Corte Suprema en Roe	12
1.3. Argumentos	12
1.3.1. Cuestiones previas	13
1.3.2. Historia	13
1.3.3. Derecho a la privacidad	14
1.3.4. Límites al derecho a la privacidad	15
1.3.5. Equilibrio de intereses	16
2. CASEY: CONFIRMACIÓN DEL PRECEDENTE Y LA «CARGA INDEBIDA»	16
2.1. Hechos	16
2.2. Decisión de la Corte Suprema de los Estados Unidos de América	17
2.3. Argumentos	17
2.3.1. Stare decisis	17
2.3.2. Inviabilidad de la norma y <i>stare decisis</i>	18

	<u>Pág.</u>
2.3.3. Dependencia o confianza en la norma, desarrollo histórico-normativo, error y <i>stare decisis</i>	18
2.3.4. Debilitamiento del sistema judicial	19
2.3.5. Viabilidad	19
2.3.6. La carga indebida	20
2.3.6.1. Consentimiento informado	20
2.3.6.2. Notificación al esposo	21
2.3.6.3. Consentimiento de menores de edad	21
2.3.6.4. Registros y requisitos de reporte	21
JURISPRUDENCIA	22
CAPÍTULO 2. LEGISLACIÓN DE LOS ESTADOS Y JURISPRUDENCIA DURANTE LA VIGENCIA DE «ROE»	23
INTRODUCCIÓN	23
I. LA LEGISLACIÓN DE LOS ESTADOS: RESTRICCIONES AL ABORTO	24
A. Consentimiento informado	24
B. Dolor fetal	26
C. Leyes sobre latidos	26
D. Regulación selectiva de los proveedores de abortos	27
E. Leyes sobre requerimientos parentales	28
F. Financiación estatal del aborto	29
G. Limitación de abortos por diagnósticos prenatales	31
H. Objeción de conciencia	32
I. Criminalización del aborto	33
II. CASOS JURISPRUDENCIALES ACERCA DE LA LEGISLACIÓN SOBRE ABORTO EN LOS ESTADOS	34
III. LEGISLACIÓN DE LOS ESTADOS EN FAVOR DE LA MUJER Y LA NIÑEZ	36

A. Legislación en favor de las mujeres	36
B. Legislación en favor de las familias	37
C. Legislación en favor del niño recién nacido	38
BIBLIOGRAFÍA	40
CAPÍTULO 3. ESTUDIO DE LAS IMPLICANCIAS DE «ROE» y «CASEY» EN IBEROAMÉRICA	41
INTRODUCCIÓN	41
1. PRIMER BLOQUE: ESTADOS IBEROAMERICANOS CON LINEAMIENTOS JURÍDICOS, PREPONDERANTEMENTE, A FAVOR DE LA LEGALIZACIÓN DEL ABORTO, QUE PRESENTAN UNA MARCADA INFLUENCIA DE LOS FALLOS «ROE» Y «CASEY»	43
1.1. República Argentina	43
1.2. República de Chile	45
1.3. República de Colombia	49
1.4. Estados Unidos Mexicanos	55
2. SEGUNDO BLOQUE: ESTADOS IBEROAMERICANOS CON LINEAMIENTOS JURÍDICOS, MODERADAMENTE, A FAVOR DE LA LEGALIZACIÓN DEL ABORTO, QUE PRESENTAN UNA CIERTA INFLUENCIA DE LOS FALLOS «ROE» Y «CASEY»	58
2.1. República Federativa de Brasil	58
2.2. República del Perú	60
3. TERCER BLOQUE: ESTADOS IBEROAMERICANOS CON LINEAMIENTOS JURÍDICOS A FAVOR DE LA LEGALIZACIÓN DEL ABORTO, QUE NO PRESENTAN UNA INFLUENCIA MANIFIESTA DE LOS FALLOS «ROE» Y «CASEY»	62
3.1. República de Cuba	62
3.2. República Oriental del Uruguay	62

	<u>Pág.</u>
4. CUARTO BLOQUE: ESTADOS IBEROAMERICANOS CON LINEAMIENTOS JURÍDICOS EN CONTRA DE LA LEGALIZACIÓN DEL ABORTO	63
4.1. Estado Plurinacional de Bolivia, República del Ecuador y República de Panamá	63
4.2. República de Costa Rica, República de Guatemala, República del Paraguay y República Bolivariana de Venezuela	65
4.3. República de Honduras, República Dominicana, República del Salvador y República de Nicaragua	66
CONCLUSIONES	68
BIBLIOGRAFÍA	70
JURISPRUDENCIA	71
CAPÍTULO 4. RESEÑA DE LA SENTENCIA «DOBBS»	73
I. HECHOS	73
II. DECISIÓN DE LA CORTE SUPREMA DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA	73
III. ARGUMENTOS	74
III.a. Análisis de los precedentes	74
III.b. El derecho al aborto en la Constitución de los Estados Unidos de América	75
A. ¿Dónde se encuentra el derecho al aborto? Requisitos para identificar un derecho implícito en la Constitución de los Estados Unidos	75
B. Análisis de la Enmienda Catorce	75
C. Historia y tradición	76
D. Libertad ordenada	77
E. Comparación con otros Derechos	78
IV. FACTORES A CONSIDERAR PARA DETERMINAR SI UN PRECEDENTE DEBE SER REVOCADO	78

	<u>Pág.</u>
IV.a. La naturaleza del error de la Corte	79
IV.b. La calidad del razonamiento	80
IV.c. La viabilidad de la norma	80
IV.d. Efectos en otras áreas del Derecho	81
IV.e. Dependencia o confianza en la norma	81
V. EFECTOS Y ¿PELIGROS? DE LA REVOCACIÓN DE LOS PRECEDENTES	81
VI. REVISIÓN DE BASE RACIONAL SOBRE LAS REGULACIONES ESTATALES, Y DECISIÓN SOBRE LA LEY DE MISSISSIPPI	82
VII. CONCLUSIONES	82
VIII. VOTOS CONCURRENTES	82
VIII.a. Voto del juez Thomas	82
VIII.b. Voto del juez Kavanaugh	83
VIII.c. Voto del juez Roberts	83
PARTE II. ARGUMENTOS TEMÁTICOS QUE APORTA DOBBS	85
CAPÍTULO 5. EL PASO DEL NOSOTROS AL YO Y LA CULTURA DE LOS DERECHOS. UNA REFLEXIÓN A PROPÓSITO DEL DEBATE SOBRE EL ABORTO	87
1. INTRODUCCIÓN	87
2. LOS CRITERIOS PARA LA IDENTIFICACIÓN DE UN DERECHO HUMANO	89
3. LAS ALTERNATIVAS QUE SE PLANTEAN EN EL CASO DEL ABORTO	92
4. LO RESUELTO EN «DOBBS»	94
4.1. El holding del caso	94
4.2. Una crítica del caso desde el punto de vista constitucional ...	96

	<u>Pág.</u>
5. EN BUSCA DE UNA COMPRENSIÓN	99
BIBLIOGRAFÍA	104
CAPÍTULO 6. EL DERECHO A LA VIDA EN «DOBBS»	109
1. PRESENTACIÓN	109
2. EL SER HUMANO NO NACIDO EN EL FALLO «ROE»	111
2.1. El ser humano no nacido no es una persona	115
2.2. El ser humano no nacido tiene vida en potencia (<i>potential life</i>)	118
2.3. La línea arbitraria	119
3. EL DERECHO A LA VIDA EN «DOBBS»	122
3.1. La destrucción de las raíces ideológico-jurídicas del «derecho» al aborto	122
3.2. La gravedad del aborto	124
3.3. El concepto de «persona»	127
CONSIDERACIONES FINALES	130
BIBLIOGRAFÍA	131
CAPÍTULO 7. EL CONCEPTO DE «LIBERTAD ORDENADA» COMO LÍMITE AL ABORTO SEGÚN LA SENTENCIA DOBBS	133
INTRODUCCIÓN	133
1. DE “ROE” A “DOBBS”: LA LIBERTAD ORDENADA ADMITE LÍMITES	134
2. LA RESTRICCIÓN ESTATAL SOBRE ABORTO Y LA LIBERTAD DE DECIDIR: TÓPICO CENTRAL COMO ANTECEDENTE DE ROE	135
3. EL DESMANTELAMIENTO DE LOS ARGUMENTOS DE ROE EN DOBBS	137

	<u>Pág.</u>
CONCLUSIONES	142
BIBLIOGRAFÍA	142
JURISPRUDENCIA	142
CAPÍTULO 8. PERSPECTIVAS SOBRE LA MUJER: NOTAS A PROPÓSITO DEL CASO DOBBS	145
I. INTRODUCCIÓN	145
II. LA MUJER Y EL ABORTO EN LOS PRECEDENTES DE LA SUPREMA CORTE DE LOS ESTADOS UNIDOS.....	147
a. La mujer en los albores del «derecho al aborto»	147
b. La mujer, la confirmación de <i>Roe</i> y el camino hacia <i>Dobbs</i>	151
III. DOS VISIONES DE LA MUJER EN <i>DOBBS</i>	153
A. La mujer y su libertad	156
B. La igualdad de la mujer	159
a) La condición de la mujer en la historia	159
b) La «confianza» en <i>Roe</i> y <i>Casey</i>	160
IV. LOS INTERESES DE LA MUJER Y EL DEBATE DEL ABORTO	163
V. COINCIDENCIAS EN TORNO A LA SITUACIÓN DE LA MUJER	165
VI. ALGUNOS APUNTES MÁS.....	166
VII. CONCLUSIONES	168
BIBLIOGRAFÍA	169
JURISPRUDENCIA	172
CAPÍTULO 9. EL JUEZ DE DOBBS Y SU PROYECCIÓN EN IBEROAMÉRICA	173
1. INTRODUCCIÓN	173

	<u>Pág.</u>
2. ANTES DE <i>DOBBS</i> . BREVE HISTORIA DEL ROL JUDICIAL EN LA JURISPRUDENCIA DE LA SUPREMA CORTE	174
3. EL JUEZ DE <i>DOBBS</i>	180
3.1. El rol del juez en <i>Dobbs</i> y su convivencia con los poderes democráticos	180
3.2. El juez de <i>Dobbs</i> y la teoría de interpretación constitucional ..	182
3.3. El juez de <i>Dobbs</i> y el precedente	188
3.4. Reflexiones sobre la neutralidad del juez de <i>Dobbs</i>	195
4. LA IMPORTANCIA DE ANALIZAR EL PRECEDENTE JUDICIAL EN IBEROAMÉRICA A LA LUZ DE LAS ENSEÑANZAS DE <i>DOBBS</i>	203
4.1. Precedentes vinculantes y aborto	203
4.2. Neoconstitucionalismo, activismo judicial y precedente vinculante	205
4.3. Paralelismos, semejanzas y diferencias entre el activismo estadounidense y el iberoamericano	208
5. CONCLUSIÓN	211
BIBLIOGRAFÍA	213
JURISPRUDENCIA	218
CAPÍTULO 10. «DOBBS» Y UNA APROXIMACIÓN A SUS EFECTOS AL INICIO Y FIN DE LA VIDA	221
I. PLANTEO Y PLAN DE EXPOSICIÓN	221
II. ANTECEDENTES DEL CASO	222
III. QUÉ RESOLVIÓ LA SUPREMA CORTE DE JUSTICIA ESTADOUNIDENSE	225
IV. PRINCIPALES ARGUMENTOS	226
V. PRINCIPALES ASPECTOS DE INTERÉS EN ARGENTINA	227
VI. DESPUÉS DE «DOBBS»	236

BIBLIOGRAFÍA 238

JURISPRUDENCIA ARGENTINA 238

CAPÍTULO 11. «DOBBS» Y LOS CAMINOS LEGISLATIVOS

PARA LA DEROGACIÓN DEL ABORTO COMO
PRETENDIDO DERECHO EN ARGENTINA 239

1. INTRODUCCIÓN 239

2. SIMILITUDES Y DIFERENCIAS ENTRE EE. UU.
Y ARGENTINA EN RELACIÓN CON EL ABORTO 240

3. ¿ES EL ABORTO UN PROBLEMA EXCLUSIVO
DE DERECHO COMÚN EN ARGENTINA? 242

4. LAS LEYES INJUSTAS Y LOS CAMINOS LEGISLATIVOS
PARA SU LEGISLACIÓN 244

5. CAMINOS LEGISLATIVOS PARA REVERTIR
LA LEY 27.610 245

 5.1. Nacional 245

 5.2. Provincial 246

6. CONCLUSIONES 248

BIBLIOGRAFÍA 248