

ÍNDICE

La prohibición del discurso de odio en el Estado democrático constitucional

Autor: Luis Andrés Portugal Pizarro

Zela Editorial /2022

www.librotecnia.cl

Prólogo	15
Presentación.....	21
Introducción.....	25

CAPÍTULO I DEMOCRACIA Y LIBERTAD DE EXPRESIÓN

I. Las concepciones de la democracia.....	31
1. El modelo de la democracia liberal.....	32
A. Democracia liberal y liberalismo: antecedentes	33
B. El respeto a los derechos individuales.....	35
C. La libertad y autonomía del individuo	38
D. La neutralidad y el poder de actuación del Estado.....	40
2. El modelo de la democracia deliberativa	43
A. Antecedentes del modelo de la democracia deliberativa	43
B. El proceso deliberativo	45
C. La participación de los ciudadanos en la deliberación	47
D. Ventajas del modelo de la democracia deliberativa.....	50
E. Cuestionamientos al modelo de la democracia delibera- tiva.....	51
3. El modelo de la democracia militante	53

www.librotecnia.cl

A.	Antecedentes del modelo de la democracia militante	53
B.	La naturaleza de la democracia militante.....	55
C.	La positivización de la democracia militante	60
D.	Cuestionamientos al modelo de la democracia militante	63
II.	El rol de la libertad de expresión en la democracia.....	65
1.	Las teorías no consecuencialistas de la libertad de expresión..	67
A.	La teoría constitutiva-humanista de la libertad de expresión	67
2.	Las teorías consecuencialistas de la libertad de expresión.....	71
A.	La teoría democrático política de la libertad de expresión	72
B.	La estabilidad social como objetivo de la libertad de expresión	77
C.	La libertad de expresión como garantía de autonomía ...	78
D.	La teoría del mercado de las ideas.....	79
E.	Críticas a las teorías consecuencialistas	83
3.	Las teorías integradoras de la libertad de expresión	84

CAPÍTULO II
EL DISCURSO DE ODIOS EN LAS SOCIEDADES
DEMOCRÁTICAS

I.	Antecedentes normativos internacionales del discurso de odio	90
1.	El Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos	91
2.	La Convención Internacional sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación Racial	99
3.	El Convenio Europeo para la Protección de los Derechos Humanos y de las Libertades Fundamentales	105
4.	La Convención Americana sobre Derechos Humanos y otros instrumentos relevantes del Sistema Interamericano de Derechos Humanos	111

II. Aproximaciones a una definición de discurso de odio.....	119
1. Definiciones propuestas por organismos internacionales.....	119
2. Definiciones propuestas por la doctrina	124
III. El tratamiento del discurso de odio en el derecho comparado	126
1. El modelo del derecho constitucional en los Estados Unidos de América	127
A. El caso <i>Beauharnais v. Illinois</i>	127
B. El caso <i>Brandenburg v. Ohio</i> y la aplicación del test del peligro claro y presente	130
C. El caso <i>Collin v. Smith</i> . La defensa al derecho de la libertad de expresión del Partido Nacionalista de los Estados Unidos de América.....	135
D. Los casos de los códigos universitarios y los intentos de lucha contra el hate speech.....	139
E. Los casos referidos a la quema de cruces.....	141
F. El caso <i>Sneyder v. Phelps</i>	144
G. El discurso que genera una reacción hostil en los oyentes.....	147
H. Conclusiones de la jurisprudencia constitucional estadounidense.....	148
2. El modelo del Sistema Europeo de Derechos Humanos	148
A. Las decisiones de la extinta Comisión Europea de Derechos Humanos	149
B. La jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos.....	152
a. Discurso de odio y medios de comunicación	152
i. El caso <i>Jersild v. Denmark</i>	152
ii. El caso <i>Sürek and Özdemir v. Turkey</i>	153
iii. El caso <i>Zana v. Turkey</i>	155
b. Discurso de odio y protección de minorías	156

i.	El caso <i>Vejdeland and others v. Sweden</i>	156
ii.	El caso <i>Soulas v. France</i>	157
c.	Discurso de odio y grupos religiosos.....	158
i.	El caso <i>Erbakan v. Turkey</i>	158
ii.	El caso <i>Wingrove v. United Kingdom</i>	160
iii.	El caso <i>I.A. v. Turkey</i>	162
iv.	El caso <i>Giniewski v. France</i>	163
v.	El caso <i>Gündüz v. Turkey</i>	164
d.	El discurso negacionista.....	165
i.	El caso <i>Garaudy v. France</i>	166
ii.	El caso <i>Lehideux and Isorni v. France</i>	167
iii.	El caso <i>Perincek v. Switzerland</i>	168
C.	Conclusiones de la jurisprudencia del Sistema Europeo de Derechos Humanos.....	171
IV.	El estado actual de la cuestión en el Perú	173
1.	Normativa relevante.....	173
2.	Jurisprudencia nacional.....	177

CAPÍTULO III

LA PROHIBICIÓN DEL DISCURSO DE ODIO EN EL ESTADO DEMOCRÁTICO CONSTITUCIONAL

I.	¿Debe prohibirse el discurso de odio?.....	184
1.	Argumentos a favor de la prohibición del discurso de odio ...	184
A.	El daño causado por el discurso de odio.....	184
B.	La exclusión del grupo como consecuencia del discurso de odio y la afectación a la libertad de expresión	186
C.	El argumento de la dignidad y la igualdad de las víctimas y el ambiente de hostilidad creado en su contra	189
D.	La necesidad de excluir las “ideas falsas”	192
E.	El discurso de odio y la discriminación estructural.....	194

2.	Argumentos en contra de la prohibición del discurso de odio.....	196
A.	La necesidad de discutir los discursos de odio - la función democrática del discurso y la teoría del mercado de las ideas	196
B.	La importancia de visibilizar el discurso de odio	202
C.	La necesidad de no victimizar al autor del discurso de odio.....	203
D.	La prohibición del discurso de odio no es una respuesta eficaz	204
E.	La prohibición del discurso de odio puede crear una “pendiente resbaladiza”	205
F.	El temor al poder y a la actuación del Estado.....	206
II.	La razonabilidad de los argumentos sobre la prohibición del discurso de odio y su relación con el modelo democrático que se adopte.....	209
1.	Respecto a los argumentos para regular el discurso de odio...	209
A.	La prohibición en el modelo de la democracia deliberativa.....	211
B.	La prohibición en el modelo de la democracia militante	213
2.	Respecto a los argumentos en contra de prohibir el discurso de odio en forma amplia	215
A.	La regulación en el modelo de la democracia deliberativa	215
B.	La regulación en el modelo de la democracia liberal.....	217
III.	Hacia una propuesta para la regulación del discurso de odio	222
IV.	Breves apuntes para el caso peruano.....	226
	Bibliografía	233