



## ÍNDICE SUMARIO

Índice general	7
----------------	---

### DERECHO CONSTITUCIONAL

#### EMERGENCIAS, ORDEN CONSTITUCIONAL Y COVID-19 EN ARGENTINA

por Antonio María Hernández

I. Introducción	11
II. Las emergencias y el orden constitucional	12
III. La emergencia del COVID-19 en Argentina	36
1. El retomo a las prácticas del pasado	40
2. Federalismo y rol de los gobiernos subnacionales	49
3. Los derechos fundamentales restringidos o lesionados	64
IV. Propuestas y reflexiones finales	73

### LOS LÍMITES DEL ESTADO DE EMERGENCIA

por Juan Carlos Cassagne

1. La separación de poderes: subsistencia de un principio fundamental de los sistemas constitucionales en el Estado moderno	79
2. El estado de necesidad y la emergencia	83
3. La regulación de la emergencia sanitaria: el dictado de los DNU y su legitimidad constitucional	87
3.1. Leyes de emergencia y reglamentos de necesidad y urgencia	88
3.2. Límites materiales de los DNU	90
3.3. Requisitos formales	93
3.4. Los DNU dictados para reglamentar la emergencia sanitaria (DNU 260/2020, 457/2020 y 297/2020)	95

### ANÁLISIS CONSTITUCIONAL DE LA EMERGENCIA SANITARIA POR EL COVID-19

por Alfonso Buteler

I. Introducción	99
II. La emergencia sanitaria y el COVID-19	100
1. Aproximación conceptual	100
2. Marco jurídico de la emergencia sanitaria	101
a) Ley de declaración de emergencia 27.541	101
b) Decreto de necesidad y urgencia 260/2020	103
3. Análisis constitucional de la declaración de la emergencia sanitaria	104
III. La potestad reglamentaria en la emergencia sanitaria	107
1. Los decretos delegados	107
2. Los decretos de necesidad y urgencia	111
3. Decretos de necesidad y urgencia versus decretos delegados	116
4. Contradicciones del uso de la potestad reglamentaria ante la pandemia del COVID-19	117
IV. Las sesiones remotas del Congreso nacional y su incidencia en la potestad reglamentaria	118
1. Introducción	118
2. La inactividad del Congreso nacional ante la pandemia del COVID-19	119
V. La inconstitucionalidad sobreviniente del aislamiento social, preventivo y obligatorio	121
Bibliografía	126

## **EL FUNCIONAMIENTO DEL CONGRESO DE LA NACIÓN DURANTE LA PANDEMIA**

por Pablo Luis Manili

I. Introducción	129
II. Las sesiones del Congreso	130
a) Las sesiones preparatorias	130
b) Las sesiones ordinarias	131
c) Las sesiones de prórroga de las ordinarias	132
d) Las sesiones extraordinarias	132
e) Las sesiones secretas	133
f) Las sesiones especiales	133
g) Análisis	133
III. Las sesiones “virtuales”	135
a) Senado de la Nación	135
b) Cámara de Diputados de la Nación	142
c) Comisión Bicameral	144
IV. Nuestro análisis de la situación planteada	144
V. El fallo de la Corte Suprema	148
a) El dictamen del procurador	148
b) El voto de la mayoría	148
c) El voto separado del doctor Rosatti	153
d) Análisis de esos votos	154
e) El voto del doctor Rosenkrantz	155
VI. Conclusiones	156
Bibliografía citada y consultada	157

## **LA PROTECCIÓN DE LOS DATOS PERSONALES Y LA GEOLOCALIZACIÓN EN EL CONTEXTO DE LA PANDEMIA**

por Marcela I. Basterra

1. Introducción	159
2. Las aplicaciones oficiales y la protección de datos en el Derecho Comparado y los organismos internacionales	160
3. La emergencia y la protección de datos en el sistema interamericano	165
4. La aplicación Cuid.Ar en Argentina y la protección de datos	166
4.a) El consentimiento del usuario	169
4.b) La geolocalización en el contexto de la pandemia	172
4.c) El tratamiento de datos sensibles y los principios protectorios de la ley 25.326	176
5. Conclusiones	178

## **CONTRATOS PÚBLICOS, COVID-19 Y DESPUÉS BREVIARIO DE DESEQUILIBRIOS, DISTORSIONES Y PROSPECTIVA**

por Ana Patricia Guglielminetti

(con la invaluable colaboración de Juliana La Becca)

I. Introducción	181
II. La garantía del equilibrio de la ecuación económico-financiera del contrato administrativo. Soluciones compensatorias de los desequilibrios. Fuerza expansiva	183
1. La garantía del equilibrio de la ecuación económico-financiera del contrato administrativo. Breve repaso de su concepto, sus antecedentes y sus implicancias	183
2. Hipótesis de alteración del equilibrio de la ecuación económico-financiera y soluciones compensatorias tendientes a su restablecimiento	192
a) Potestas variandi	194
i) Efectos	197
ii) Especial referencia a la potestad modificatoria y las tarifas de servicios públicos	199

b) Hecho del príncipe	200
i) Requisitos de procedencia	204
ii) Efectos	205
c) Teoría de la imprevisión	206
i) Requisitos de procedencia	209
ii) Efectos	213
d) Otros supuestos propuestos por la doctrina	214
i) Fuerza mayor	214
ii) Alea económica normal y sistemas de revisión de precios ex lege	220
iii) La responsabilidad contractual por incumplimiento	223
e) A modo de síntesis	224
3. Fuerza expansiva de la garantía del equilibrio de la ecuación económico-financiera	225
III. La pandemia, su contexto y la economía de los contratos públicos	231
IV. A modo de conclusión	237

## **RESPONSABILIDAD DEL ESTADO**

### **LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO ANTE LA PANDEMIA**

por Pedro Aberastury

I. Introducción	241
II. La emergencia	242
1. El concepto de emergencia	242
2. La convalidación judicial de la emergencia	243
3. Control judicial de la emergencia	247
4. El abandono de la doctrina del Estado gendarme	253
III. La emergencia sanitaria	255
1. La pandemia	255
2. La declaración de la emergencia sanitaria	259
IV. El control de las medidas de emergencia	261
1. La afectación de los derechos humanos	261
2. El control judicial de las medidas de emergencia	266
V. La responsabilidad estatal	268
1. Introducción	268
2. Responsabilidad objetiva y directa	269
3. Condiciones de procedencia	273
4. La exención de responsabilidad. La fuerza mayor	275
5. La prueba del daño	279
6. La lesión por las medidas restrictivas adoptadas	281
6.1. El confinamiento	281
6.2. Prohibición de ingreso al territorio nacional	283
7. Procedencia de la reparación	288
VI. Conclusiones	289

### **RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO POR ACTIVIDAD ILEGÍTIMA FRENTE A LA PANDEMIA**

por María Florencia Ramos Martínez

I. Introducción	291
II. Responsabilidad del Estado por actividad ilícita	294
1. Aproximación. El problema de la regulación normativa	296
2. Responsabilidad por daños: preventiva y resarcitoria	298
a) La prevención como mandato para el Estado	299
b) El principio precautorio. Un deber de actuación frente a la ausencia de certeza	305

III. Presupuestos del resarcimiento por actividad ilícita	311
1. Daño	311
2. Antijuridicidad	315
a) La configuración de lo ilícito en el ámbito de las omisiones. Antijuridicidad formal o material	319
b) Los principios y los derechos fundamentales como fuentes de antijuridicidad	323
c) El derecho constitucional a la salud como fuente de responsabilidad por daños	329
3. Relación de causalidad. Tesis de la adecuación	333
a) La teoría de la causalidad adecuada y el método de la supresión mental hipotética	335
b) La causalidad en la omisión	341
c) El caso fortuito como eximente. La valoración de lo previsible o inevitable en materia de salubridad	343
4. Factor de atribución	346
5. La falta de servicio y el riesgo creado	349
Bibliografía	356

## **DERECHO DEL TRABAJO EL COVID-19 Y LAS RELACIONES DE TRABAJO**

por Mario E. Ackerman

I. Introducción	363
II. Las normas laborales en la emergencia sanitaria	364
A. Una evolución normativa inevitablemente desordenada	365
a) Resoluciones MTESS 178/2020 y 184/2020	366
b) Resolución MTESS 202/2020	367
c) Resolución MTESS 207/2020	367
d) Resolución ST 238/2020	368
e) Resolución MTESS 219/2020	368
f) Resolución ST 259/2020	369
g) Resolución MTESS 233/2020	369
h) Resolución MTESS 260/2020	369
i) Resolución MTESS 279/2020	370
j) DNU 329/2020	372
k) DNU 332/2020	373
l) Resolución MTESS 296/2020	374
m) DNU 347/2020	374
n) DNU 367/2020	375
ñ) DNU 376/2020	375
o) Resolución SRT 38/2020	377
p) Resolución MTESS 397/2020	377
q) Resolución ST 489/2020	377
r) DNU 487/2020	378
s) Resolución SRT 46/2020	378
B. El “núcleo duro” de las normas laborales vigentes	378
III. Condiciones generales de mantenimiento de la relación de trabajo	379
A. Empresas en las que no se interrumpe la actividad	379
a) Prestaciones laborales habituales durante el período de “aislamiento social preventivo y obligatorio”	380
1. Remuneración	380
1.1. Regla general	380
1.2. Salario complementario	380
2. Postergación o reducción de cotizaciones patronales	381
3. Traslado de los trabajadores en “actividades permitidas”	381
4. Obligación de prestar servicios en horas suplementarias	382

5. Contratación bajo la modalidad de “contrato de trabajo eventual”	383
6. Ejercicio del ius variandi	383
b) Prestaciones laborales de los trabajadores en sus lugares de aislamiento durante el plazo establecido por el DNU 297/2020	383
c) Imposibilidad de realizar tareas tanto en el lugar de trabajo como en el de aislamiento durante el plazo establecido por el DNU 297/2020	384
1. Derecho a la remuneración. Reglas generales	384
2. Salario complementario	386
B. Empresas en las que deba interrumpirse la actividad	387
C. Trabajadores comprendidos en la “obligación de aislamiento obligatorio” impuesta por el artículo T del DNU 260/2020	389
IV. Prohibición de suspensiones y despidos	390
A. Antecedentes de una decisión siempre polémica	391
a) El artículo 16 de la ley 25.561	391
b) El proyecto de ley 27.251	393
B. El DNU 329/2020	394
a) Prohibición de despidos	394
b) Prohibición de suspensiones	396
1. Regla general	396
2. Excepción	397
c) Ineficacia de los despidos y suspensiones	398
d) Vigencia de las prohibiciones	399
V. El COVID-19 y el sistema de la Ley de Riesgos del Trabajo	400
A. Acciones preventivas relacionadas con el COVID-19	401
B. Consideración del COVID-19 como “enfermedad profesional no listada”	402
a) Ámbito de aplicación personal	403
b) Presunciones	404
c) Procedimiento	406
1. Reglas generales	406
2. Determinación del grado de incapacidad permanente	408
d) Imputación al Fondo Fiduciario de Enfermedades Profesionales (FFEP)	410
e) Aplicación en el tiempo	411
VI. Impacto sobre la actividad de las organizaciones sindicales	411
VII. Un balance positivo con el diálogo social como asignatura pendiente	412
A. Un balance deficitario en materia de “diálogo social”	414
B. El acuerdo UIA-CGT y la resolución MTESS 397/2020	419
C. Una primera oportunidad perdida	421
D. Estamos a tiempo	423

## **DERECHO AMBIENTAL**

### **APORTES DEL PARADIGMA AMBIENTAL EN TIEMPOS DE PANDEMIA**

por Néstor A. Cafferatta, Enrique O. Peretti y Pablo Lorenzetti

I. Introducción	429
II. Contexto general	430
1. Coronavirus: una pandemia a escala global	430
2. Vínculos entre ambiente y salud	435
3. Una singular paradoja	439
III. Instituciones de Derecho Ambiental aplicables a la problemática	445
1. Las emergencias ambientales	445
2. Marco de reducción de catástrofes	447
3. Visión colectiva y global de los conflictos	450
4. Enfoque sistémico y ecocéntrico	453
5. Sustentabilidad futura y equidad intergeneracional	457

6. Armonización entre derechos individuales y colectivos	464
7. Limitaciones a las medidas restrictivas de derechos fundamentales. In dubio pro natura	472
8. Prevención y precaución	477
9. Resiliencia	483
IV. Algunas reflexiones	486
1. El necesario recurso a la solidaridad y la empatía	486
2. El Estado de Derecho Ambiental	492
V. Bibliografía	497

### **COVID-19 Y DERECHO AMBIENTAL: CONTACTOS Y PROYECCIONES**

por Aníbal J. Falbo

I. Introducción: Aproximación inicial a los contactos entre el COVID-19 y el Derecho Ambiental	503
II. Contactos	509
1. El “paradigma ambiental” con su concepción “holística” y la “noción de sistema”. Y las características especiales del bien tutelado “ambiente”	509
2. Características del Derecho Ambiental	512
3. La “incertidumbre”	514
4. El concepto de “sistema”	517
5. La salud y la calidad de vida. Idea de unidad. El humano y el ambiente son uno. Visión no dual. La salud humana y el ambiente forman un todo integrado, son de alguna manera lo mismo	519
III. Proyecciones	522
1. Una nueva mirada en el abordaje e interpretación	523
2. Se concibe al Código Civil y Comercial como una “plataforma abierta”	524
3. La emersión de un nuevo orden público. El orden público ambiental	525
4. Una “moderna concepción”	528
5. Los principios	529
IV. Cierre. Hacia las mejores respuestas jurídicas frente a los desafíos del COVID-19	535

### **DERECHO TRIBUTARIO**

#### **ANÁLISIS DE LAS MEDIDAS FISCALES NACIONALES FRENTE AL COVID-19 Y CANONJÍAS PARA LA TRANSICIÓN POSPANDEMIA**

por Carlos María Folco

1. La dramática situación económica y social previa a la pandemia	541
2. COVID-19 y la devastadora crisis económica global que ha provocado	544
3. Solidaridad y la cooperación internacional	546
4. El hombre como eje y centro del sistema jurídico	547
5. Los nuevos paradigmas en materia tributaria	550
6. La función redistributiva y solidaria de los tributos	555
7. Las medidas fiscales nacionales tomadas por el coronavirus	558
8. Los recursos tributarios adicionales	572
9. Incremento de la progresividad del impuesto a las ganancias	573
10. Los haberes previsionales no son ganancias	578
11. La tributación en ganancias de las sociedades de capital	583
12. Atenuación de la regresividad en el IVA	588
13. Impuesto a las sucesiones y donaciones a nivel nacional	592
14. El denominado impuesto a las grandes fortunas	598
15. Aspectos salientes del Anteproyecto de Impuesto a las Grandes Fortunas	605
16. El debate de la cuestión en Europa y Asia	606
17. Aportes para el debate en nuestro país	609

18. Recomendaciones para la transición pospandemia	612
Bibliografía	614

## DERECHO PENAL

### EL VIRUS Y EL DERECHO PENAL

por Prof. Dr. Edgardo Alberto Donna

I. La naturaleza, Humboldt y la guerra	621
II. El concepto de Derecho e injusto	624
III. La discusión sobre pandemia y Estado de Derecho fue encarada por Jürgen Habermas y Klaus Günther	628
IV. Problemas que se suscitan frente a los enfermos y la falta de medios	638
V. La colisión de deberes	639
VI. Los delitos contra la salud pública y los decretos-leyes sobre pandemia	646
1. Antecedentes	647
2. El problema del llamado bien jurídico	648
3. Tipo objetivo	648
4. Tipo subjetivo	651
5. Consumación	652
VII. El tipo imprudente	652
1. Antecedentes	653
2. Bien jurídico	653
3. Tipo objetivo	653
4. Tipo subjetivo	653
5. Agravantes	654
VIII. Breve aclaración sobre el tema de los resultados tardíos	654
IX. Violación de medidas contra epidemias	656
1. Las llamadas infracciones sanitarias	656
2. La ley penal en blanco	657
3. Antecedentes del artículo 205	665
4. Bien jurídico	665
5. Tipo objetivo	666
6. Tipo subjetivo	670
7. Consumación	671
8. Confluencia de tipos	672
X. A modo de conclusión	672

## DERECHO PROCESAL PENAL

### CRÓNICA DEL IMPACTO QUE LA PANDEMIA (COVID-19) CAUSÓ EN LAS CÁRCELES Y EN EL SERVICIO DE JUSTICIA PENAL

por Horacio Leonardo Días

1. Los decretos del Poder Ejecutivo nacional	685
2. Las Acordadas de la Corte Suprema de Justicia nacional	676
3. Corte Interamericana de Derechos Humanos	679
4. Comisión Interamericana de Derechos Humanos	679
5. Alto comisionado de derechos humanos (ONU)	680
6. Procuración Penitenciaria de la Nación	680
7. Comité Nacional para la Prevención contra la Tortura	681
8. Las Acordadas de las Cámaras de Casación Federal y Nacional	681
9. El Servicio Penitenciario Federal	683
10. La situación particular de la Provincia de Buenos Aires	685
11. La situación en las cárceles de otros países	687
12. Los motines penales y las manifestaciones ciudadanas (cacerolazos)	688
13. Las reacciones en los tribunales de justicia	691

14. Síntesis de los criterios jurisprudenciales sobre la materia	693
15. Las plataformas digitales y el servicio de justicia penal	704

## DERECHO PROCESAL CIVIL

### EL PROCESO DESPUÉS DE MAÑANA

por Enrique M. Falcón

I. Introducción	709
II. Los problemas	711
1. La gestión de la pandemia	712
2. La incertidumbre	714
3. La cuestión psicológica	715
4. El problema económico	718
III. Movilidad profesional	719
IV. Volviendo a empezar	723
1. El estado de los estudios jurídicos y los pasos a dar	723
1.1. Legislación de emergencia	724
1.2. El abogado y el estudio. Cuestiones admitidas y cuestiones futuras	727
V. El estado del proceso al volver	729
1. La crisis y su tratamiento	729
VI. La salida de la crisis. La negociación	734
1. La negociación como estrategia	735
2. Las formas de la negociación	737
3. Los intereses	739
4. Razón de ser de la ventaja de la negociación	740
VII. Los plazos en los procesos	741
1. Comencemos con la caducidad de la instancia	742
2. Tomemos ahora la prescripción	744
3. Plazos iniciados antes de la feria judicial	745
4. Inscripciones registrales con vencimiento	745
5. Procedimientos administrativos	746
VIII. Los procesos suspendidos	746
1. Desalojos	746
2. Ejecuciones hipotecarias y prendarias	748
3. Suspensión de juicios en la Provincia de Buenos Aires	749
IX. La cuestión laboral	751
1. Goce íntegro de haberes habituales	752
2. Prohibición de despidos y suspensiones	752
3. Procedimiento preventivo de crisis	754
4. Enfermedad profesional	756
5. Fuerza mayor	756
X. Concursos y quiebras	757
XI. La cuestión penal	758
1. Garantismo sin control	758
2. Acordada 9/2020 de la Cámara Federal de Casación Penal	760
3. El hábeas corpus colectivo en la Provincia de Buenos Aires y los problemas de extensión indebida de medidas sobre prisiones domiciliarias y otros supuestos	763
4. Otros supuestos penales durante la pandemia de coronavirus	764
5. Medidas sanitarias	765
6. Otros supuestos	766
7. La situación luego del coronavirus	767
XII. Medidas en la justicia nacional civil para después de la pandemia	767
XIII. Lo que quedó como útil. El expediente digital	768
1. Corte Suprema de Justicia de la Nación	770
2. Suprema Corte de la Provincia de Buenos Aires	772



3. La cuestión en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	774
--	-----

## **DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO**

### **IMPLICANCIAS DE LA PANDEMIA COVID-19 EN EL DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO**

por Adriana Dreyzin de Klor

I. El carácter contingente y aleatorio de la pandemia	779
II. La cooperación jurídica internacional: sector estrella del Derecho Internacional Privado actual	783
1. La cooperación jurídica internacional, las TIC y la pandemia	784
2. El protagonismo de las TIC en la obtención internacional de pruebas	786
3. Las nuevas tecnologías al servicio de la justicia	790
a) ¿Cuáles son las cuestiones que interesa responder a la luz de esta temática?	791
b) Tecnología y derechos humanos	795
c) La recepción normativa de la videoconferencia.	796
4. Punto de llegada o partida: el binomio justicia-tecnología	798
5. Acerca de las TIC, la pandemia y el devenir	802
III. La incidencia del COVID-19 en la protección internacional de niños, niñas y adolescentes	803
1. La familia internacional: marco de la protección internacional de niños, niñas y adolescentes	803
2. Sustracción internacional de menores en tiempos de coronavirus	806
3. Jurisprudencia argentina sobre sustracción internacional de menores en tiempos de coronavirus	809
4. Efectividad de la orden de restitución	811
5. Jurisprudencia extranjera en tiempo de coronavirus	814
a) El caso resuelto y la Guía de Buenas Prácticas	814
b) El caso suspendido	820
6. A futuro	822
IV. Gestación por sustitución en tiempos de coronavirus	825
1. Situándonos en el tema	825
2. Los acuerdos para concebir la práctica de la gestación por sustitución	826
3. La gestación por sustitución en Argentina	829
4. Gestación por sustitución y coronavirus	833
5. El foro de codificación de La Haya y la gestación por sustitución	835
6. Reflexiones sobre la gestación por sustitución y el coronavirus	837
Bibliografía	839
Jurisprudencia citada	845

## **DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO**

### **DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO Y COVID-19**

#### **ALGUNAS CONSIDERACIONES PROVISORIAS**

por Marcelo Touriño

1. Introducción	849
2. Pandemia y globalización	851
3. Derecho Internacional Público y salud mundial	854
4. El derecho a la salud de las gentes como norma de ius cogens internacional	858
5. El COVID-19 como acto ilícito internacional	860
6. El desempeño de la OMS en relación con el COVID-19	871