



Constitución y Derechos

INTERAMERICANIZACIÓN DEL DERECHO A LA SALUD

PERSPECTIVAS A LA LUZ DEL CASO POBLETE DE LA CORTE IDH

Prólogo de
Eduardo Ferrer Mac-Gregor

Mariela Morales Antoniazzi
Laura Clérico
Coordinadoras



INSTITUTO DE ESTUDIOS
CONSTITUCIONALES
DEL ESTADO DE QUERÉTARO

Colección
Constitución y Derechos



PODER EJECUTIVO DEL ESTADO DE
QUERÉTARO



**INSTITUTO DE ESTUDIOS
CONSTITUCIONALES**
DEL ESTADO DE QUERÉTARO

FRANCISCO DOMÍNGUEZ SERVIÉN
Gobernador Constitucional

JUAN MARTÍN GRANADOS TORRES
Secretario de Gobierno

JUAN MANUEL ALCOCER GAMBA
Secretario de Planeación y Finanzas

JOSÉ DE LA GARZA PEDRAZA
Oficial Mayor

ROGELIO FLORES PANTOJA
Director del Instituto de Estudios Constitucionales

Interamericanización del derecho a la salud

Perspectivas a la luz del caso

Poblete de la Corte IDH

Mariela Morales Antoniazzi

Laura Clérico

Coordinadoras

Instituto de Estudios Constitucionales
del Estado de Querétaro

México, 2019

Primera edición: enero de 2019

Interamericanización del derecho a la salud
Perspectivas a la luz del caso Poblete de la Corte IDH

© Mariela Morales Antoniazzi
Laura Clérico

© Instituto de Estudios Constitucionales del Estado de Querétaro
Poder Ejecutivo del Estado de Querétaro
Av. 5 de Mayo, esquina Pasteur
Col. Centro, 76000, Querétaro, México

ISBN: 978-607-7822-48-6

Las opiniones de los autores son de su exclusiva responsabilidad y no reflejan una posición de la institución editora.

Derechos reservados conforme a la ley. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico ni mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación, sin permiso expreso del editor.

INSTITUTO DE ESTUDIOS CONSTITUCIONALES DEL ESTADO DE QUERÉTARO

COORDINACIÓN EDITORIAL

Rogelio Flores Pantoja
Coordinación

Carolina Hernández Parra
Alfredo Pérez Guarneros
Edición

Felipe Luna
Formación

Contenido

Prólogo

EDUARDO FERRER MAC-GREGOR	15
---------------------------------	----

PARTE I

ENFOQUES EN DERECHOS SOCIALES: HACIA LA INTERAMERICANIZACIÓN DEL DERECHO A LA SALUD

Constitucionalismo social latinoamericano y derecho a la salud

RODOLFO ARANGO	27
1. Introducción	27
2. Diferencias epistémicas entre sociedades “bien ordenadas” y “no bien ordenadas”	29
3. Particularidades del constitucionalismo social latinoamericano	31
4. Cómo construir un constitucionalismo social latinoamericano	37
5. Conclusiones	47
Bibliografía	49

La política jurisprudencial de la Corte Interamericana en materia de derechos económicos y sociales: de la prudencia a la audacia

LAURENCE BURGORGUE-LARSEN	53
1. Introducción	53

2. Una protección indirecta a través de los derechos civiles y políticos	61
3. Una protección específica sobre la base del Protocolo de San Salvador	78
4. Una protección original a través del artículo 26 de la Convención Americana	82
Bibliografía	107
El derecho a la salud en la Convención Interamericana sobre la Protección de los Derechos Humanos de las Personas Mayores	
AÍDA DÍAZ-TENDERO BOLLAIN.	111
1. Introducción: el caso <i>Poblete Vilches</i> como parteaguas	111
2. El derecho a la salud de las personas mayores en los antecedentes de la CIPDHPM	114
3. La Convención Interamericana sobre la Protección de los Derechos Humanos de las Personas Mayores	123
4. El derecho a la salud en la CIPDHPM.	129
5. Contexto jurídico regional	137
6. Epílogo.	139
Bibliografía	142
Derecho a la salud y discriminación interseccional: una perspectiva judicial de experiencias latinoamericanas	
MANUEL EDUARDO GÓNGORA MERA	145
1. Introducción.	145
2. Concepto de discriminación interseccional en el DIDH	147
3. Discriminación interseccional relacionada con el derecho a la salud: desarrollo judicial del concepto.	151
4. Casos de discriminación interseccional relacionada con el derecho a la salud en América Latina	153
5. Conclusiones	174
Bibliografía	176

Reflexiones generales en torno al impacto y los retos para la implementación de decisiones judiciales en derechos sociales	
ÓSCAR PARRA VERA	179
1. Introducción	179
2. Breve nota conceptual	180
3. Algunas lecciones de la supervisión de cumplimiento interamericana	183
4. Algunos hitos y debates en la implementación de la sentencia T-760 de 2008	188
5. Algunos retos en materia de participación	198
6. Conclusiones	203
Bibliografía	204

PARTE II

PERSPECTIVAS COMPARADAS

El Tribunal Europeo de Derechos Humanos y los derechos sociales: ¿nuevas tendencias en la jurisprudencia?	
CHRISTINA BINDER Y THOMAS SCHOBESBERGER	209
1. Introducción	209
2. La protección de los derechos sociales en el marco del Convenio Europeo de Derechos Humanos	214
3. Las dimensiones de los derechos sociales en disposiciones específicas del CEDH	219
4. ¿Nuevas tendencias en la jurisprudencia sobre derechos sociales? La jurisprudencia del TEDH en materia de derechos relacionados con la salud y la vivienda	223
5. Conclusión	236
Bibliografía	236

Derechos sociales de prestación y obligaciones positivas del Estado en la jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	
ENCARNA CARMONA CUENCA	241
1. Introducción	241

2. Los derechos sociales de prestación y su problemática justiciabilidad	242
3. Las obligaciones positivas del Estado en la jurisprudencia del TEDH	247
4. Las técnicas de protección de los derechos sociales de prestación en la jurisprudencia del TEDH.	252
5. En especial: la protección de los derechos sociales de prestación a través de la doctrina de las obligaciones positivas del Estado	262
6. A modo de conclusión	270
Bibliografía	272

PARTE III

TEXTOS Y CONTEXTOS: EL DERECHO A LA SALUD

A PROPÓSITO DE *POBLETE VILCHES*

El derecho a la salud en lo individual y en lo colectivo: la
calidad en los servicios de salud a partir de *Poblete Vilches*
vs. Chile

PEDRO A. VILLARREAL.	279
1. Introducción.	279
2. El derecho a la salud en los ámbitos internacional y re- gional: componentes generales	282
3. Breve semblanza de la normativa internacional en tor- no al derecho a la salud.	284
4. El rol de los estándares no vinculantes	290
5. Las dimensiones individual y colectiva del derecho a la salud en el Sistema Interamericano	297
6. Calidad en los servicios de salud: una gran agenda pen- diente	301
7. Conclusiones	308
Bibliografía	310

Después de mucho andar, los DESC traspasaron las puertas de la Corte IDH y llegaron, ¿para quedarse?	
LILIANA RONCONI	315
1. Introducción.....	315
2. Hechos.....	316
3. El camino recorrido por la Corte IDH en el reconocimiento de los DESC.....	318
4. Los argumentos en la sentencia bajo estudio (y su importancia).....	326
5. A modo de conclusión. ¿Los DESC llegaron para quedarse?.....	332
Bibliografía	333
El derecho social autónomo a la salud y sus contenidos. El caso <i>Poblete Vilches</i> y el examen de (in)cumplimiento de las obligaciones imposterables y no ponderables	
MARTÍN ALDAO Y LAURA CLÉRICO	335
1. Introducción.....	335
2. Los objetivos de este trabajo y estructura argumentativa	339
3. La delimitación del caso <i>Poblete Vilches</i> : hechos y cuestión normativa. ¿Un paso a la vez?	340
4. El derecho a la salud en situación de atención urgente	341
5. La organización del sistema de salud y las deficiencias estructurales: argumentación <i>interrupta</i> . Cuando el árbol no le permite ver el bosque.....	355
6. Consideraciones finales	358
Bibliografía	359
Avances en la protección de las personas mayores en el Sistema Interamericano: perspectivas y retos para la efectividad de sus derechos	
FLÁVIA PIOVESAN, MARIELA MORALES ANTONIAZZI Y ERIKA MONTERO	363
1. La construcción de un marco garante de los derechos de las personas mayores.....	364

2. Avances en el uso de los mecanismos del SIDH para la protección de los derechos de las personas mayores . . .	369
3. Perspectivas de la protección de las personas mayores en las Américas	377
Bibliografía	389
El derecho a la salud y su (des)protección en el Estado subsidiario	
RAÚL ALLARD SOTO, MÔNIA CLARISSA HENNIG LEAL Y LILIANA GALDÁMEZ ZELADA	
1. Introducción	395
2. El Estado subsidiario en la Constitución chilena de 1980 y sus matizaciones legislativas	399
3. Manifestaciones del Estado subsidiario en el derecho a la salud en Chile	410
4. El Estado social en la Constitución de Brasil de 1988 y sus manifestaciones en el derecho a la salud	421
5. Del Estado subsidiario al Estado comprometido con la salud en Chile	435
6. Conclusiones	443
Bibliografía	444
El derecho a la salud en la jurisprudencia de protección en Chile	
RODOLFO FIGUEROA G.	
1. Introducción	449
2. Descripción de casos	451
3. Conclusiones (aplicables al tipo de universo de casos utilizado)	481
Jurisprudencia	483
Referencias normativas y jurisprudenciales	485

Interamericanización del derecho a la salud
Perspectivas a la luz del caso Poblete de la Corte IDH
de Mariela Morales Antoniazzi y Laura Clérico
se terminó de imprimir en enero de 2019,
en los Talleres Gráficos del Poder Ejecutivo
del Estado de Querétaro, dependientes de la Oficialía Mayor,
bajo la dirección del Lic. Álvaro Mondragón Pérez,
su tiraje consta de
1 000 ejemplares.



**INSTITUTO DE ESTUDIOS
CONSTITUCIONALES**
DEL ESTADO DE QUERÉTARO

OTRAS PUBLICACIONES

Diez cuestiones actuales sobre derechos humanos

JOAQUÍN A. MEJÍA RIVERA

Impacto de la corrupción de los derechos humanos

CARLOS TABLANTE

MARIELA MORALES ANTONIAZZI (EDITORES)

*Derechos y proporcionalidad: violaciones por acción,
por insuficiencia y por regresión*

Miradas locales, interamericanas y comparadas

LAURA CLÉRICO

Estudios de derecho internacional de los derechos humanos

FELIPE GONZÁLEZ MORALES

Fundamentos actuales para una teoría de la Constitución

FRANCISCO JAVIER DÍAZ REVORIO

Entre la libertad y la igualdad

Ensayos críticos sobre la obra de Rodolfo Vázquez

JORGE CERDIO,

PABLO DE LARRAÑAGA

PEDRO SALAZAR (COORDS.)

(En coedición con el Instituto de Investigaciones
Jurídicas de la UNAM)

*Inclusión, Ius Commune y justiciabilidad de los DESCAs
en la jurisprudencia interamericana*

El caso Lagos del Campo y los nuevos desafíos

EDUARDO FERRER MAC-GREGOR

MARIELA MORALES ANTONIAZZI

ROGELIO FLORES PANTOJA (COORDS.)

INTERAMERICANIZACIÓN DEL DERECHO A LA SALUD

PERSPECTIVAS A LA LUZ DEL CASO POBLETE DE LA CORTE IDH

El caso *Poblete Vilches y otros vs. Chile* representa un hito en la jurisprudencia interamericana: constituye la primera ocasión en que la Corte Interamericana de Derechos Humanos declara una violación directa y autónoma del derecho a la salud, que tradicionalmente se había tutelado por vía de la conexidad con derechos civiles y políticos, sobre todo los derechos a la vida o a la integridad personal.

Esta obra profundiza en el estudio de dicho caso, comprendiendo no solo la mirada de los avances en materia de derechos sociales en los Estados de la región y el Sistema Interamericano, sino también examinando a su par europeo. Ofrece una valiosa conjunción de trabajos de académicas y académicos de la región interamericana y europea, presentados en tres partes: en la primera se abordan los *Enfoques en derechos sociales: hacia la interamericanización del derecho a la salud*; en la segunda parte, las *Perspectivas comparadas*; y finalmente, en la tercera, los *Textos y contextos: el derecho a la salud a propósito de Poblete Vilches*. Con ello, se hace una contribución acerca del sentido de las sentencias que sobre la materia se desarrollan en América y Europa y se facilita la identificación de las tendencias hacia la convergencia, divergencia o la emergencia de particularidades muy propias de cada uno de los sistemas regionales de protección de los derechos humanos.

En suma, la obra presenta valiosas contribuciones para reforzar los estándares del caso *Poblete Vilches*, incluyendo perspectivas críticas y constructivas, enriquecedoras para todo aquel que se interese en el conocimiento y progresión de los derechos económicos, sociales, culturales y ambientales en nuestra región interamericana y en otras latitudes.

ISBN 978-607-7822-48-6



9 786077 822486



QUERÉTARO
ESTÁ EN NOSOTROS



PODER EJECUTIVO DEL ESTADO DE
QUERÉTARO



**INSTITUTO DE ESTUDIOS
CONSTITUCIONALES**
DEL ESTADO DE QUERÉTARO