

## ÍNDICE SUMARIO

ÍNDICE GENERAL .....	7
<i>Prólogo</i> , por ROBERTO OMAR BERIZONCE .....	11

### PRIMERA PARTE

#### TUTELA JUDICIAL DEL AMBIENTE

##### PROCESO AMBIENTAL: LEGISLACIÓN. PARTICULARIDADES. ABUSO DEL DERECHO. TUTELA INHIBITORIA

por ROLAND ARAZI

1. Legislación .....	17
2. Violaciones al medio ambiente .....	18
3. Protección .....	18
4. Conflicto entre derechos y valores .....	18
5. Electropolución .....	19
6. Abuso de derecho .....	20
7. El proceso ambiental .....	21
8. Legitimación .....	21
9. El "afectado" como legitimado activo .....	22
10. Deberes del juez .....	23
11. Tutela inhibitoria .....	23

12. La sentencia en los procesos ambientales .....	27
13. Efecto <i>erga omnes</i> .....	27
14. Ejecución de la sentencia .....	27

## EL ACCESO DE LAS PERSONAS A LA JUSTICIA AMBIENTAL

por SILVIA DE LOS SANTOS  
con la colaboración de MARCELINO LUIS PINTIHUEQUE

1. El acceso a la justicia .....	29
2. El acceso a la justicia <i>ambiental</i> .....	31
a) La jurisdicción contenciosa <i>ambiental</i> <i>con enfoque de derechos humanos</i> .....	32
b) El diálogo intercultural, en especial, con el mundo indígena .....	36
c) Que las personas puedan acudir ante los órganos jurisdiccionales con legitimación amplia para hacer efectivas sus pretensiones en relación con todos sus derechos humanos .....	37
d) Que existan medios para producir prueba, para ejecutar pronunciamientos, supervisar y exigir el cumplimiento .....	39
3. Algunas conclusiones .....	40

## ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE PAUTAS PROCESALES EN MATERIA AMBIENTAL

por MARIO ERNESTO KAMINKER

1. Introducción. Ideas generales .....	43
2. Alternativas .....	44
3. Nuestra posición .....	44
4. Acceso a la justicia .....	45
5. Los procedimientos preparatorios de la demanda .....	47
6. La legitimación .....	49
7. La competencia .....	50
8. Las postulaciones. Las comunicaciones .....	54

9. Las pruebas. La audiencia preliminar .....	55
9.1. Quiénes pueden probar .....	56
9.2. El principio precautorio .....	56
9.3. Las cargas dinámicas .....	56
9.4. La cosa juzgada <i>secundum effectum litis</i> .....	57
9.5. Las pericias .....	57
10. Sentencia y cosa juzgada .....	57
11. Las medidas cautelares .....	59
12. Colofón .....	59

## TUTELA JUDICIAL DEL AMBIENTE

por RICARDO TOMÁS GEROSA LEWIS

1. Introducción. Una temática paradójica, moderna e importante .....	61
2. Un cambio de paradigma .....	64
3. Palabras finales .....	75

## PRINCIPIO AMBIENTAL DE LA PREEMINENCIA DE LOS DERECHOS COLECTIVOS SOBRE LOS INDIVIDUALES

por MARÍA BELÉN ALICIARDI

Introducción .....	79
1. Análisis del principio en el Código Civil de Vélez Sársfield .....	83
1.1. El problema legal .....	83
1.2. Soluciones adoptadas .....	84
1.2.1. Proyecto de reforma del Código Civil de 1998 y nuevo Código Civil y Comercial unificado .....	84
2. Análisis del principio en la jurisprudencia argentina .....	94
3. Análisis del principio en otras legislaciones .....	96
Conclusiones .....	99

## SEGUNDA PARTE

### CUESTIONES DE COMPETENCIA

#### ESTÁNDARES JURISPRUDENCIALES SOBRE CUESTIONES DE COMPETENCIA EN MATERIA AMBIENTAL

por ÁNGELA ESTER LEDESMA

I. Introducción. Estándares internacionales de abordaje. . . . .	103
II. Corte Suprema de Justicia de la Nación . . . . .	107
1. La primera cuestión a dilucidar es cuándo corresponde la competencia originaria de la Corte Suprema de Justicia de la Nación . . . . .	107
2. La segunda cuestión de competencia abordada por la Corte se refiere a la intervención federal o local respecto de la Ley de Residuos Peligrosos . . . . .	111
a) Asignación de la competencia a la justicia federal . . . . .	111
b) Asignación de la competencia a la justicia local . . . . .	112
III. Casos emblemáticos de interés colectivo . . . . .	114
1. Caso “Mendoza” (delegación de competencia y proceso colectivo) . . . . .	114
2. Causa vinculada a “Mendoza” . . . . .	116
IV. Cámara Federal de Casación Penal . . . . .	118
V. Conclusión . . . . .	125

## TERCERA PARTE

### LEGITIMACIÓN EXTRAORDINARIA

#### ACERCA DE LA LEGITIMACIÓN ACTIVA EN ACCIONES BASADAS EN NORMAS AMBIENTALES

por LUIS FRANCISCO LOZANO

1. Introducción. . . . .	129
2. Las normas nacionales. . . . .	130
3. La jurisprudencia de la CSJN . . . . .	131

4. La intervención como terceros. ....	132
5. La jurisprudencia de la Corte Suprema de los EE. UU. ....	134
6. El daño concreto en la legitimación de los artículos 116 y 43 de la CN. ....	135
7. Derechos implícitos. ....	135
8. Modo errático de la solución en nuestro orden jurídico (persona física, ONG) ....	138
9. El valor del precedente norteamericano ....	138
10. La exigencia de afectación de la persona física o jurídica que no propende a fines ambientalistas debe extenderse a la persona jurídica que propende a fines ambientalistas. ....	139
11. El efecto de reconocer esa legitimación a una persona jurídica debidamente constituida verificando solamente que el objeto contemple acciones ambientales ....	145
12. ¿Es conveniente una legitimación que no exija afectación singular?. ....	146
13. Una acción popular ....	146
14. El supuesto de representación del Estado por el que quiere llevar adelante la acción (“Hollingsworth vs. Perry” no la favorece aunque no la excluye estrictamente) ....	148
15. La figura del afectado ....	148
16. Una aclaración final acerca del modo de concebir la legitimación ....	152
17. Conclusiones ....	154

## **EL PRINCIPIO “IN DUBIO PRO LEGITIMATIO” EN EL PROCESO COLECTIVO AMBIENTAL**

por SILVANA GABRIELA SÁNCHEZ ALBORNOZ

1. Introducción. ....	155
2. El Derecho Ambiental. ....	156
3. El proceso colectivo ambiental. ....	157
4. Los principios del proceso colectivo ambiental. ....	158
5. El principio <i>in dubio pro legitimatio</i> . Fundamento. ....	160
6. El principio <i>in dubio pro legitimatio</i> en práctica. ....	160

7. La legitimación procesal en el proceso ambiental colectivo.....	162
8. Conclusiones .....	163
9. Bibliografía .....	164

### **LA LEGITIMACIÓN ACTIVA EN MATERIA AMBIENTAL Y LA PARTICIPACIÓN CIUDADANA**

por **MARÍA TERESA HUBE, CRISTINA PARROTTA**  
y **ZULMA B. MENGUAL**

.....	165
1. Consideraciones preliminares .....	166
2. Acerca de la normativa en materia ambiental y el proceso ambiental como herramienta del ejercicio de derechos.....	167
a) En el orden nacional.....	167
b) En las provincias patagónicas de la Comarca Andina del Paralelo 42.....	169
3. La legitimación y la acción popular .....	170
4. Algunas herramientas de defensa del ambiente intentadas en casos concretos.....	172
a) En el ámbito internacional: caso del Río Atuel.....	172
b) En el orden nacional.....	173
b.1) Acción ciudadana ante la Corte Suprema de la Nación. ...	174
b.2) En Patagonia: La legitimación activa en las ONG y Asambleas. Casos de voracidad inmobiliaria en zonas de turismo.....	175
5. La demanda y la prueba.....	183
6. Conclusión.....	184

### **LA LEGITIMACIÓN ACTIVA DEL AMPARO AMBIENTAL EN CHUBUT: LEGISLACIÓN Y JURISPRUDENCIA**

por **JOSÉ LUIS PASUTTI**

1. Introducción.....	187
2. El amparo.....	189

3. Federalismo: amplitud de la tutela ambiental por las provincias . . . .	190
4. El amparo ambiental . . . . .	191
5. El amparo ambiental en Chubut . . . . .	191
6. La legitimación . . . . .	193
7. La legitimación activa en el amparo ambiental de Chubut . . . . .	195
7.1. ¿Se trata el amparo ambiental en la Provincia de Chubut de una acción popular? . . . . .	196
7.2. Alcances de la legitimación en el amparo ambiental en Chubut . . . . .	198
8. Jurisprudencia . . . . .	201
8.1. Repositorio nuclear de Gastre . . . . .	202
8.2. Causa “Laguna Negra” . . . . .	203
8.3. Causa “Prima Klima” . . . . .	205
8.4. Causa “Mina de Oro de Esquel” . . . . .	206
9. Conclusiones . . . . .	207

## CUARTA PARTE

### ACCESO A LA JUSTICIA Y EFECTIVIDAD

#### EL ACCESO Y LA EFECTIVIDAD DE LA JUSTICIA AMBIENTAL

por JORGE LUIS FRÜCHTENICHT

1. Propuesta . . . . .	211
2. Breve exordio . . . . .	212
3. El daño ambiental en la Constitución de la Provincia del Chubut (1994) . . . . .	214
4. El daño ambiental en la Ley General del Ambiente . . . . .	218
5. El acceso a la justicia ambiental . . . . .	221
6. Necesidad de una acción . . . . .	223
7. Las medidas cautelares en el proceso ambiental . . . . .	226
8. La reparación del daño ambiental . . . . .	228
9. Ejecución de la sentencia. Modalización . . . . .	231
10. Reflexiones finales . . . . .	236
11. Propuesta final . . . . .	238

## LOS PRINCIPIOS DEL PROCESO COLECTIVO AMBIENTAL

por MABEL A. DE LOS SANTOS

1. Algunas precisiones preliminares . . . . .	241
2. Caracteres del proceso colectivo ambiental. . . . .	243
3. Principios que lo informan. . . . .	245
a) Principio de concurrencia de competencias. . . . .	245
b) Principio de legitimaciones amplias . . . . .	247
c) Principio de oficiosidad cautelar . . . . .	249
d) Principio de oficiosidad probatoria . . . . .	251
e) Principio de flexibilización de la congruencia. . . . .	252
f) Principio de cosa juzgada <i>erga omnes</i> . . . . .	255
4. Algunas conclusiones . . . . .	256

## QUINTA PARTE

### PRINCIPIO PRECAUTORIO Y PRUEBA CIENTÍFICA

#### EL SISTEMA PRECAUTORIO Y EL PRINCIPIO DE INCERTIDUMBRE O RELACIÓN DE INDETERMINACIÓN EN LAS CIENCIAS SOCIALES Y EN EL CAMPO AMBIENTAL

por ENRIQUE M. FALCÓN

1. El sistema precautorio en el ámbito del Derecho Ambiental . . . . .	259
2. Concepto . . . . .	261
3. El llamado principio precautorio, ¿es un principio o un sistema? . . . .	262
4. Situación del principio precautorio en el campo de los principios. . . .	263
5. El principio precautorio y el principio de incertidumbre . . . . .	265
6. Los requisitos esenciales en la ley ambiental . . . . .	269
6.1. Peligro de daño grave o irreversible . . . . .	271
6.2. Ciencia y falsa ciencia . . . . .	272
7. El principio precautorio y las reglas de la sana crítica . . . . .	278
8. Conclusiones. La cosa juzgada . . . . .	279
Bibliografía citada . . . . .	280

## **ASPECTOS PROCESALES DEL FUNCIONAMIENTO DEL PRINCIPIO PRECAUTORIO EN MATERIA AMBIENTAL**

por JORGE W. PEYRANO

I. Introducción.....	283
II. Requisitos.....	286
1. Incertidumbre científica.....	287
2. El riesgo potencial y eventual.....	288
3. Marco procesal del funcionamiento del principio precautorio.....	289
III. Peculiaridades de la actividad probatoria generada con motivo de la invocación en juicio del principio precautorio.....	291
IV. Secuencia del funcionamiento exitoso del principio precautorio: Incertidumbre científica, demostración acerca de que está involucrado un riesgo potencial de magnitud relevante, y la correspondiente toma de decisiones para conjurar éste.....	293
V. Conclusiones.....	296

## **RESPONSABILIDAD POR DAÑO AMBIENTAL Y EL PRINCIPIO DE PRECAUCIÓN COMO ELEMENTO DIFERENCIADOR CON OTRAS RESPONSABILIDADES CIVILES**

por MANUEL ALBERTO PIZARRO

I. Introducción.....	297
II. Desarrollo.....	298
A. De la definición del Derecho Ambiental a la responsabilidad por daño ambiental.....	298
B. El sistema de responsabilidad por daño ambiental.....	301
1. Concepto de daño ambiental.....	303
2. Daño individual ambiental y daño colectivo ambiental....	305
3. Factor atributivo de la responsabilidad por daño ambiental.....	306
4. La reparación del daño ambiental.....	307

C. El principio precautorio .....	308
1. Los principios de prevención y precautorio como elementos de la responsabilidad civil y la responsabilidad por daño ambiental .....	311
2. Receptación de los principios de prevención y precautorio en el Proyecto de Código Civil y Comercial argentino.....	314
III. Conclusión.....	314
Bibliografía consultada.....	315

### **PRINCIPIO PRECAUTORIO Y PRUEBA CIENTÍFICA**

por GABRIELA ALEJANDRINA ANDRADE

1. Introducción.....	317
2. Desarrollo.....	322
3. Conclusión.....	335

### **LA PRUEBA CIENTÍFICA EN EL CONTEXTO DEL PRINCIPIO PRECAUTORIO**

por ELISA C. ROSSI

.....	337
-------	-----

## **SEXTA PARTE**

### **POTESTADES JUDICIALES**

#### **FACULTADES DE LA JURISDICCIÓN AMBIENTAL CON RELACIÓN AL PODER ADMINISTRADOR. LA EVENTUAL VIOLACIÓN DE DERECHOS HUMANOS**

por JULIO JAVIER BRAVO

Propedéutica .....	357
1. Ejecución de sentencia clásica.....	359

2. Sentencia que resuelve un planteo ambiental. ¿Su implementación o ejecución? Diferencias con la sentencia civil clásica . . . . .	360
3. Poderes del juez para la implementación de la sentencia ambiental . . . . .	361
4. Dificultades en la implementación. La división de poderes que limitan a la <i>executio</i> . . . . .	362
5. Nuestra posición: Poderes de la jurisdicción ambiental con relación al poder administrador. La eventual violación de derechos humanos . . . . .	364
6. Conclusión . . . . .	365

## SÉPTIMA PARTE

### SISTEMAS CAUTELARES

#### LOS SISTEMAS CAUTELARES EN EL PROCESO COLECTIVO

por JORGE A. ROJAS

1. Introducción . . . . .	369
2. Sobre los sistemas cautelares . . . . .	369
3. El sistema matriz . . . . .	371
4. Antecedentes históricos de la prohibición de innovar . . . . .	373
5. La regulación legal en materia de procesos colectivos . . . . .	376
6. La realidad judicial sobre esta problemática . . . . .	380
7. A modo de conclusiones . . . . .	381

#### MEDIDAS CAUTELARES Y ANTICIPATORIAS EN EL PROCESO AMBIENTAL

por IGNACIO PORTHÉ e IGNACIO GOÑI

. . . . .	383
1. El proceso en el cual se ventilan cuestiones ambientales y su clara finalidad preventiva . . . . .	384

2. El principio precautorio como piedra angular del Derecho Ambiental. Consagración normativa en el orden jurídico argentino y en el Derecho Internacional .....	386
3. Caracterización y elementos del principio precautorio .....	387
4. La influencia sustancial del principio precautorio al momento de examinar los recaudos de admisibilidad de las medidas cautelares y anticipatorias .....	389
5. El rol protagónico que deben desempeñar los jueces para resolver cuestiones en las que se encuentra comprometida la preservación del medioambiente .....	392
6. Conclusión .....	396

**LAS MEDIDAS CAUTELARES EN LOS  
PROCESOS AMBIENTALES CON ESPECIAL  
REFERENCIA A SU IMPLEMENTACIÓN  
EN LA PROVINCIA DE CHUBUT**

por JULIÁN EMIL JALIL

.....	399
I. Consideraciones preliminares: la trascendencia de la cuestión ambiental en la Provincia del Chubut y su vinculación con el plexo normativo procesal .....	400
II. La pretensión cautelar en los procesos ambientales y su desdoblamiento en cuanto a los paradigmas tradicionales para su procedencia .....	403
III. El recaudo de la verosimilitud del derecho y la apreciación de la incertidumbre en el campo ambiental .....	404
IV. El peligro en la demora: un aspecto que se encuentra inmerso en la trascendencia misma de la cuestión involucrada .....	407
V. El compromiso de la judicatura con las cuestiones ambientales y las medidas cautelares más idóneas para este tipo de proceso .....	408
VI. A modo conclusivo .....	410

## OCTAVA PARTE

### TUTELA PENAL

#### LA TUTELA PENAL DEL MEDIO AMBIENTE. UNA DEUDA PENDIENTE

por NELLY NILDA GARCÍA

1. Síntesis de la propuesta .....	415
2. De la concepción antropológica a la cosmopológica .....	416
3. El gran dilema: avance tecnológico vs. naturaleza .....	418
4. Antecedentes normativos .....	418
5. Cuestiones de política criminal .....	424
6. Propuesta .....	429
7. Conclusión .....	432
Bibliografía .....	433

## NOVENA PARTE

### EL PROCESO AMBIENTAL EN LA JURISPRUDENCIA DE LOS TRIBUNALES SUPERIORES

#### EL PROCESO AMBIENTAL EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN

por JORGE A. ROJAS

1. Introducción .....	437
2. Panorama jurisprudencial anterior y posterior a la reforma constitucional de 1994 .....	438
3. El “amparo ambiental” y el proceso de conocimiento .....	440
4. La importancia de los conflictos de competencia .....	446
5. Las cuestiones vinculadas a la prueba .....	450
6. A modo de conclusiones .....	451

**EL PROCESO AMBIENTAL EN LA JURISPRUDENCIA  
DE LA SUPREMA CORTE DE JUSTICIA DE LA  
PROVINCIA DE BUENOS AIRES**

por **ROBERTO OMAR BERIZONCE**

I. El sistema de protección del medio ambiente: “policromía” normativa y “diálogo entre las fuentes” .....	455
II. Los principios procesales en los conflictos ambientales.....	456
III. Las principales líneas de la doctrina legal de la Suprema Corte de Justicia de la Provincia de Buenos Aires .....	460
1. Naturaleza del bien objeto de protección.....	460
2. Acceso irrestricto a la justicia .....	461
3. Vías procesales.....	462
a) Procesos de cognición amplia .....	462
b) Amparo colectivo. Su amplitud .....	462
c) Acciones de reparación de los daños individuales no sustentados a título global .....	463
4. Legitimación .....	464
5. Medidas cautelares.....	465
6. Apertura de la instancia revisora de la SCJBA .....	467
a) Carácter definitivo de la resolución impugnada.....	467
b) Inaplicabilidad de carga económica.....	468
7. Flexibilización del principio de congruencia.....	468
8. Límites a la intervención judicial: las políticas públicas.....	469
IV. El activismo de la Corte y sus proyecciones .....	470

---

LA COMPOSICIÓN Y DIAGRAMACIÓN SE REALIZÓ EN RUBINZAL - CULZONI EDITORES  
Y SE TERMINÓ DE IMPRIMIR EL 29 DE JUNIO DE 2015 EN LOS TALLERES  
GRÁFICOS DE IMPRENTA LUX S. A., H. YRIGOYEN 2463, SANTA FE