

LITIGIO ESTRATÉGICO Y DERECHO AL ABORTO

Paola Bergallo

Red Alas / Universidad de Palermo

Lima, 19 de febrero de 2015

ESQUEMA

- ▶ Movilización legal y litigio estratégico
- ▶ El litigio y los objetivos de transformación legal
- ▶ Objetivos y estrategias específicos: La experiencia argentina

MOVILIZACIÓN LEGAL Y LITIGIO ESTRATÉGICO



MOVILIZACIÓN LEGAL Y LITIGIO ESTRATÉGICO

- ▶ Movilización legal
- ▶ El litigio es sólo una estrategia de abogacía, combinable con otras estrategias de cambio legal, movilización social y política.
- ▶ Múltiples experiencias de litigio estratégico e inserción en agendas más amplias
 - ▶ Litigio ofensivo Litigio defensivo o de reacción
 - ▶ Litigio individual o colectivo Secuencias de litigio (i.e. Implementación)
- ▶ Estilos de participación en un litigio estratégico

▶ Partes

Terceros

Amigos del tribunal

OBJETIVOS GENERALES DE LA MOVILIZACIÓN LEGAL Y EL LITIGIO ESTRATÉGICO



OBJETIVOS GENERALES DE LA MOVILIZACIÓN LEGAL EN TORNO AL ABORTO

- ▶ Hablar sobre el aborto (romper el tabú)
- ▶ Visibilizar el aborto (desclandestinizar)
- ▶ Transformar la conversación sobre el aborto
 - ▶ Formas:
 - ▶ Dialogar / Deliberar / Argumentar / Dar razones públicas sobre aborto / Fundar en datos y evidencia / Federalizar
 - ▶ Contenidos:
 - ▶ Juridizar / Constitucionalizar / Desformalizar
 - ▶ Encuadres / Marcos argumentales y de justificación

OBJETIVOS ESPECÍFICOS DE TRANSFORMACIÓN LEGAL

- ▶ Objetivo I: Transformar marcos regulatorios y argumentos legales de justificación/encuadres
 - ▶ Objetivo II: Transformar ámbitos institucionales/organizacionales de la política pública sanitaria y la política judicial
 - ▶ Objetivo III: Ampliar, transformar y vincular actores
- 

TRANSFORMAR MARCOS REGULATORIOS DEL ABORTO – MODELOS DE USO DEL DERECHO PENAL EN AL

- ▶ Hacia un modelo de indicaciones (El Salvador, Nicaragua, Chile, Colombia pre 2006)
 - ▶ Ejemplo: Litigio sobre piso constitucional / convencional y límites de estado de necesidad y excusas absolutorias generales
- ▶ Hacia un modelo de indicaciones consideradas legales y accesibles (Argentina, Bolivia, Brasil, Colombia, Estados de México)
 - ▶ Ejemplo: FAL y casos colombianos post 2006
- ▶ Hacia un modelo de trimestres (Argentina, Colombia)
 - ▶ Ejemplo: Nuevos casos sobre límites indicaciones
- ▶ Hacia un modelo de trimestres accesible (México DF y Uruguay)

EL LITIGIO ESTRATEGICO EN LA EXPERIENCIA ARGENTINA



PANORMA DE ESTRATEGIAS DE MOVILIZACIÓN LEGAL

Exigibilidad del Aborto No Punible

Protocolos de ANP

Causal salud (alcance y exigibilidad)

Causal violación (alcance y exigibilidad)

Lucha por ley de aborto a demanda (trimestres)

Campaña Nacional por Aborto Legal, Seguro y Gratuito

Audiencias y Comisiones del Congreso

Depenalización Social (mientras no haya nueva legislación)

Línea (Lesbianas & Feministas y Socorristas)

Modelo de reducción de daños

Secreto profesional para restringir persecución y denuncia penal

Objeción de Conciencia

SECUENCIAS DE JUDICIALIZACIÓN DEL ABORTO EN ARGENTINA

- ▶ Casos individuales de aborto por anencefalia
- ▶ Casos individuales de acceso al aborto por violación de mujeres con discapacidad
- ▶ Casos individuales de acceso al aborto por violación de adolescentes (FAL)
- ▶ Casos colectivos contra protocolos de aborto no punible
 - ▶ Por permisivos
 - ▶ Por restrictivos
- ▶ Casos para la regulación e implementación de servicios de abortos en indicaciones (post FAL)
- ▶ Casos individuales de acceso al aborto por violación o causales salud o vida
- ▶ Denuncias por violación de secreto profesional

OBJETIVO I: TRANSFORMACIÓN DE MARCO ARGUMENTAL

▶ Encuadre general:

- ▶ Derecho absoluto a la vida del feto (derecho constitucional y derecho internacional de los derechos humanos)
- ▶ Pseudo-ciencia y bilogicismo
- ▶ Ausencia de referencias a los derechos de las mujeres
- ▶ Derecho internacional: solo enfocado en la vida gestacional

▶ Encuadre de cuestiones de aplicación:

- ▶ Autorización judicial del aborto
- ▶ Alcance del aborto legal por violación
- ▶ Denuncia judicial de la violación
- ▶ Comités hospitalarios
- ▶ Ignorancia y confusión sobre la legislación vigente
- ▶ Falta de regulación y oferta de servicios de abortos legales
- ▶ Adolescentes y mujeres con discapacidad

OBJETIVO I: TRANSFORMACIÓN DE MARCO ARGUMENTAL

- ▶ Nuevo encuadre (Fal):
 - ▶ Constitucionalización del derecho penal
 - ▶ Derecho internacional de los derechos humanos
 - ▶ Argumentos morales: supererogatoriedad
 - ▶ Ponderación
 - ▶ Contexto de incertidumbre, ilegalidad, falta de seguridad jurídica
 - ▶ Deber de regular
 - ▶ Deber de proveer servicios de aborto legal
 - ▶ Deber de abstenerse de interponer barreras
 - ▶ Responsabilidad de actores que obstruyen en salud y el derecho (Caso Pro-familia)

OBJETIVO III: AMPLIACIÓN, TRANSFORMACIÓN Y VINCULACIÓN DE ACTORES - QUIENES

▶ COMUNIDAD JURIDICA

- ▶ Productores de conocimiento jurídico: Referentes legales
- ▶ Jueces y funcionarios judiciales, defensores y fiscales
- ▶ ONGs legales y Abogadxs de derechos humanos, feministas y salud

▶ COMUNIDAD SALUD PUBLICA Y MEDICINA

- ▶ Funcionarios de salud
- ▶ Prestadores de servicios de salud

▶ COMUNIDAD POLITICA Y MEDIOS DE COMUNICACIÓN

- ▶ Senadores y diputados Partidos políticos
- ▶ Periodistas

▶ MOVIMIENTOS SOCIALES

- ▶ Organizaciones de mujeres, feministas, discapacidad, LGBTT, niñxs y adolescentes, migrantes e indígenas.

OBJETIVO III: ACTORES - COMO

- ▶ Construcción doméstica de capacidades legales:
 - ▶ Programas formales & entrenamientos de estudiantes de derecho, abogados progresistas & jueces, profesionales de la salud y funcionarios, periodistas, organizaciones de mujeres, y políticos.
 - ▶ Contratación y entrenamiento de abogadas para el Programa Nacional de SSRR y ONGs
 - ▶ Entrenamiento e involucramiento de principales ONGs de DDHH: CELS, ADC, y después Amnesty
 - ▶ Construcción de redes de abogadas: Alianza de Abogadas por DDHH de mujeres
 - ▶ Cooperación transnacional con redes y otras ONGs en Mexico, Peru y Colombia, y académicas y ONGS en Canada, USA y España.
- ▶ Investigación jurídica y publicaciones: doctrinaria y socio-jurídica
 - ▶ Eventos académicos en escuelas de derecho y otros ámbitos
 - ▶ Publicaciones
 - ▶ Datos sobre criminalización de mujeres y profesionales de la salud (fact-finding)
 - ▶ Artículos periodísticos

OBJETIVO III: ACTORES - COMO

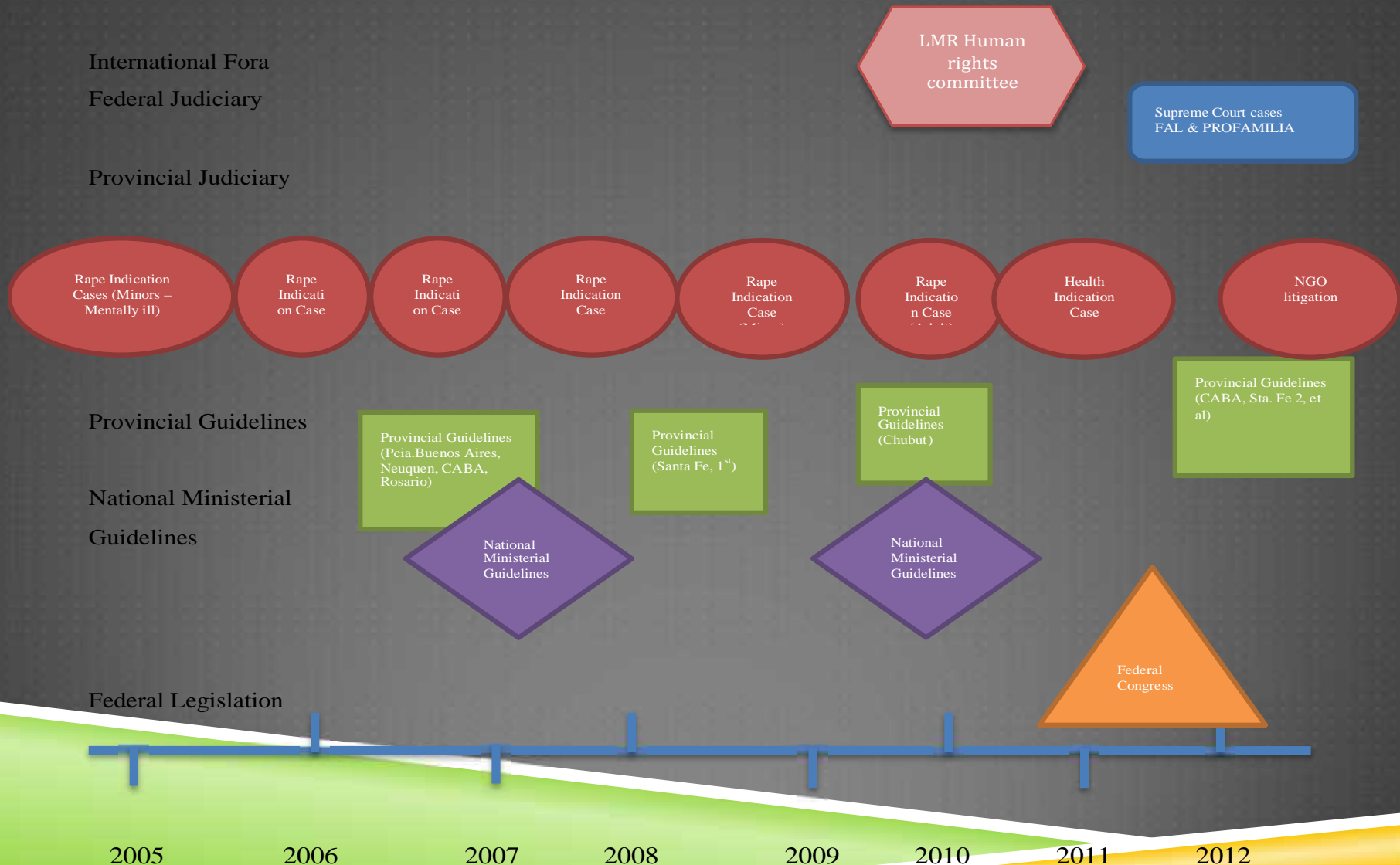
- ▶ Consejería legal de funcionarios públicos:
 - ▶ Gobierno: Ministerios nacionales y provinciales de salud. Redacción de Protocolos de ANP.
 - ▶ Profesionales de la salud
 - ▶ Entrenamientos judiciales – Oficinas de género de cortes
- ▶ Estrategias con periodistas feministas y mainstream
- ▶ Trabajo internacional en DDHH:
 - ▶ Comité de DDHH: LMR - Evaluaciones de país: Informes sombra
 - ▶ Comisión Interamericana: Audiencias temáticas - Corte Inter-Americana
- ▶ Redes y reuniones interdisciplinarias

RASTREO DE PROCESOS DE CONFRONTACIÓN LEGAL (2005-2014)

International Fora

Federal Judiciary

Provincial Judiciary



ESTRATEGIAS LEGALES PRE-FAL



DESAFÍOS

- ▶ Designación del Papa Francisco e intensificación de relaciones entre el Estado y la Iglesia Católica
- ▶ Elites médicas y academia: Educación legal de profesionales de la medicina y la salud en escuelas de grado
- ▶ Tensiones con otras agendas progresistas:
 - ▶ Legislación sobre matrimonio igualitario y ley de identidad de género
 - ▶ Maternalización: Cobertura de TRHA y beneficios de asignación por embarazo.
 - ▶ Tests genéticos, ANP y aborto
 - ▶ Conflictos de aplicación entre modelo de reducción de riesgos y daños y ANP
- ▶ Nuevas normas del Código Civil sobre comienzo de la vida.
- ▶ Nuevas normas del Código Penal de la Nación y el tratamiento del aborto.
- ▶ fracasos en otras dimensiones de la agenda de justicia reproductiva: problemas de acceso a la anticoncepción, etc.
- ▶ Restricciones especiales en el acceso de adolescentes al aborto. Nuevas normas del código civil.
 - ▶ Abortos forzados para las mujeres con discapacidad psico-social
 - ▶ Violencia obstétrica no abordada.