

HUMBERTO QUIROGA LAVIÉ
MIGUEL ÁNGEL BENEDETTI
MARÍA DE LAS NIEVES CENICACELAYA

DERECHO CONSTITUCIONAL ARGENTINO

Segunda edición actualizada por
HUMBERTO QUIROGA LAVIÉ

Tomo I

RUBINZAL - CULZONI EDITORES
Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – C1013AAJ Buenos Aires
Salta 3464 – Tel. (0342) 455-5520 – S3000CMV Santa Fe

ÍNDICE DEL TOMO I

ABREVIATURAS	7
--------------------	---

LIBRO PRIMERO

ELEMENTOS DE LA TEORÍA CONSTITUCIONAL

CAPÍTULO PRIMERO

NOCIONES PRELIMINARES

Constitución	11
Derecho constitucional positivo	11
Ciencia constitucional	13
Teoría constitucional	13
Estructura constitucional	14
Relación de la ciencia y la teoría constitucional con otras disciplinas	14
Objeto de la ciencia constitucional y de la sociología política	15
Orden político y orden constitucional	16

CAPÍTULO SEGUNDO

TIPOLOGÍA Y CLASIFICACIÓN DE LAS CONSTITUCIONES

.....	17
A) Tipología constitucional	18

Tipo histórico tradicional	18
Tipo racional normativo	19
Tipo empírico sociológico	20
Tipo decisionista	22
Tipo dialéctico	24
Tipo cibernético	26
B) Clasificación de las constituciones	29
Clasificaciones pretéritas	29
Constituciones escritas o no escritas	29
Constituciones dispersas o codificadas	29
Constituciones materiales o formales	29
Constituciones definitivas o de transición	29
Constituciones rígidas o flexibles	30
Constituciones pétreas-eternas	31
Clasificaciones recientes	32
Constituciones originarias o derivadas	32
Constituciones ideológicas o utilitarias	32
Constituciones normativas, nominales o semánticas	33
Constituciones genéricas o analíticas	33
C) Ubicación de la Constitución argentina en la clasificación de las constituciones	34

CAPÍTULO TERCERO

PODER CONSTITUYENTE

Concepto	37
Poder constituyente originario y derivado	38
Orden constituyente y orden constitucional	41
Límites al poder constituyente	42
Titularidad y ejercicio	45
Validez, vigencia y efectividad	46
Revolución, reforma y evolución	47

LIBRO SEGUNDO
ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL
POSITIVA DEL ESTADO

INTRODUCCIÓN

.....	51
-------	----

SECCIÓN PRIMERA

SUBESTRUCTURA DE ACTOS, NORMAS,
INTERPRETACIÓN Y SUJETOS CONSTITUCIONALES

CAPÍTULO PRIMERO
ACTOS CONSTITUCIONALES

Acto jurídico constitucional	55
Costumbre constitucional	55
Mutación constitucional	57
Uso constitucional	57
Costumbre internacional	57
Acto jurídico constitucional propiamente dicho	58

CAPÍTULO SEGUNDO
NORMAS CONSTITUCIONALES

Clasificación	63
Normas imperativas o discrecionales	63
Normas de organización o de conducta	64
Normas operativas o programáticas	65
Carácter expreso o implícito de las normas operativas y programáticas ..	67
Operatividad de las declaraciones de derechos nacionales e internacionales	69
El caso particular de la operatividad de los derechos sociales en la Constitución	69

El caso particular de la operatividad de las normas de la C. A. D. H.	70
Jurisprudencia de la Corte federal.	74
Normas especiales en la Constitución argentina.	75
Preámbulo de la Constitución	75
Disposiciones Transitorias	78

CAPÍTULO TERCERO

INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

Noción preliminar	81
Interpretación estática vs. interpretación dinámica	82
Interpretación estática	83
Interpretación dinámica.	84
Interpretación “alternativa”.	87
Valor de la jurisprudencia norteamericana	89
Valor del Preámbulo	92
Función de las nuevas normas constitucionales	94
Valor de la jurisprudencia de organismos internacionales de derechos humanos	96
Enfoque consecuencialista	101

CAPÍTULO CUARTO

SUJETOS CONSTITUCIONALES

Población del Estado.	105
Papel de la nacionalidad y la ciudadanía	105
Situación de los conceptos ciudadanía y nacionalidad en nuestra Constitución.	107
Situación de la nacionalidad en los instrumentos internacionales sobre derechos humanos.	110
Modos de acceder a la nacionalidad argentina	112
Argentinos nativos	113
Argentinos por opción.	114
Argentinos por naturalización.	116

Suspensión de la ciudadanía argentina	121
<i>Status</i> de los extranjeros	123
Extranjeros fuera del país	123
Inmigración	124
Extranjeros dentro del país	125

SECCIÓN SEGUNDA
**SUBESTRUCTURA DE DERECHOS,
GARANTÍAS Y DEBERES CONSTITUCIONALES**

CAPÍTULO PRIMERO
DERECHOS CONSTITUCIONALES

A) Nociones preliminares	133
B) Derechos personalísimos	135
Introducción	135
Derecho a la vida	136
Derecho a la integridad personal	143
Derecho al honor	148
Distinción entre intimidad y privacidad	149
Derecho a la intimidad	151
Derecho a la privacidad	154
Derecho a la salud	158
C) Derechos civiles	163
Introducción	163
Derecho de trabajar	164
Derecho a ejercer toda industria lícita	166
Derecho de navegar	167
Derecho de comerciar	168
Derecho de peticionar	171
Derecho de circulación	172
Derecho de entrar	173
Derecho de permanecer	174
Derecho de transitar	174

Peaje	175
Derecho de salir	176
Derecho a la información	177
Derechos de los informadores	179
Derecho a difundir, publicar o emitir informaciones por cualquier medio	179
Prohibición de censura previa	180
Reserva de las fuentes periodísticas	186
Derechos de los informados	190
Derecho a elegir el medio	190
Derecho de réplica	191
Derecho a preservar su honra y su intimidad	195
Responsabilidad por informaciones inexactas	197
Doctrina de la real malicia	199
Poder de policía y jurisdicción en materia de prensa	202
Derecho de propiedad	204
Derecho de asociación	215
Derecho de profesar un culto	220
Objeción de conciencia	222
Derecho a la educación	226
Derecho de casarse	231
D) Derechos políticos	236
Introducción	236
Derechos cívicos	237
Derecho de peticionar con fines políticos	238
Derecho a expresar ideas políticas	238
Derecho al adoctrinamiento político	239
Derecho a realizar reuniones políticas	239
Derecho de resistencia	239
Partidos políticos	239
Derechos electorales	247
Sufragio como medio de elección	248
Derecho a elegir	248
Derecho a ser elegido	250
Sistemas electorales aplicados en Argentina	252

El sistema electoral de lemas en las provincias argentinas	256
Sufragio como medio de decisión	257
Iniciativa popular legislativa	258
Consulta popular	259
E) Derechos sociales	261
Introducción	261
Constitucionalismo social	261
Derechos sociales de los trabajadores	264
En relación a las condiciones de trabajo	266
Condiciones dignas y equitativas de labor	266
Jornada limitada	267
Descanso y vacaciones pagados	267
En relación a la retribución del trabajo	267
Retribución justa	267
Salario mínimo vital y móvil	269
Igual remuneración por igual tarea	270
Participación en las ganancias de las empresas	272
En relación a la coestión en la empresa	272
Controlar la producción y colaborar en la dirección	272
En relación a la estabilidad	273
Protección contra el despido arbitrario	273
Estabilidad del empleado público	277
Nuevos derechos sociales	278
Derechos de los niños	279
Derechos de las mujeres	284
Derechos de los ancianos	285
Derechos de los discapacitados	286
Derechos gremiales	287
Organización sindical	288
Consagratorio fallo de la Corte aplicando el artículo 14 bis en materia de libertad sindical	291
Protección de los representantes gremiales	294
Concertar convenios colectivos de trabajo	295
Recurrir a la conciliación y al arbitraje	298
Derecho de huelga	300

Derechos familiares	303
Protección integral de la familia	304
Compensación económica familiar	304
Defensa del bien de familia	304
Acceso a una vivienda digna	305
Derechos de la seguridad social	306
Carácter integral e irrenunciable	307
Seguro social obligatorio	307
Seguro de salud	307
Siniestros laborales	308
Jubilaciones y pensiones	312
Derecho a la movilidad previsional	312
Entidades de la seguridad social	316
F) Derechos de incidencia colectiva o derechos públicos subjetivos ..	317
Introducción	317
Derechos ambientales	320
Derechos de consumidores y usuarios	338
Derechos de los pueblos indígenas	352
G) Derechos no enumerados	372
Introducción	372
Derecho de reunión	374
Derecho de expresión	377
Derecho de contratar	378
Derecho de asilo político	379
Derecho a la participación política	
a través de mecanismos no previstos	383
Derecho a la revolución	385

CAPÍTULO SEGUNDO

GARANTÍAS CONSTITUCIONALES

A) Nociones preliminares	387
B) Igualdad	390
Diversas manifestaciones	390
Igualdad jurídica (abolición de la esclavitud)	391

Igualdad ante la ley y la no discriminación	400
No discriminación.....	405
Modalidades de la igualdad ante la ley.....	408
Igualdad de oportunidades o de chances	415
Igualdad fáctica.....	418
C) Bases sustanciales del derecho penal	419
Introducción	419
Postulado de legalidad penal	420
Irretroactividad de la ley penal	420
Ley penal más benigna	421
Leyes penales “en blanco”	424
Tipicidad penal	425
Prohibición de interpretación analógica.....	426
Exclusión legal	427
El caso de los edictos policiales porteños.....	428
Delitos de lesa humanidad	430
Problemática de la pena	439
Legalidad de la pena.....	440
Finalidad de la pena	440
Penas prohibidas	441
Personalidad de la pena	442
Proporcionalidad de la pena	442
Pena de prisión	444
Medidas sustitutivas de la prisión.....	445
Ejecución de la pena privativa de libertad	448
Deber del Estado de mantener las cárceles sanas y limpias.....	449
D) Debido procesal legal adjetivo	453
Noción y alcance.....	453
Prohibición de arrestos arbitrarios	456
Detención policial sin orden de juez	457
Detención policial por averiguación de antecedentes	460
Acceso a la jurisdicción	464
Juez natural	468
Competencia territorial en materia penal	474
Las “comisiones especiales”.....	476

Juicio previo	479
Publicidad del juicio previo	482
Tiempo del juicio previo	483
Juicio por jurados populares	485
Defensa en juicio.	490
Asistencia de intérprete.	492
Asistencia letrada	493
Regla de exclusión probatoria.	498
Doctrina de los frutos del árbol envenenado	499
Prohibición de autoincriminación.	500
Manifestaciones ante la policía cuando no se han demostrado apremios ilegales	502
Problemática de las acciones sobre el cuerpo para averiguar delitos	505
Identificación en rueda de personas	508
Presunción de inocencia	509
<i>In dubio pro reo</i>	510
Prisión preventiva	511
Excarcelación y eximición de prisión.	513
La excarcelación y la C. A. D. H. ante la Corte federal	516
La imprescriptibilidad de los crímenes cometidos por el terrorismo de Estado	520
Doble instancia	525
<i>Reformatio in peius</i>	529
Asociación ilícita.	531
<i>Non bis in idem</i>	531
Reincidencia penal	533
Inviolabilidad del domicilio	534
Allanamiento por orden judicial	536
Consentimiento del afectado.	539
Inviolabilidad de la correspondencia y de los papeles privados.	546

CAPÍTULO TERCERO

DEBERES PÚBLICOS SUBJETIVOS

Noción.	549
-----------------	-----

Límites constitucionales	549
Categorías de deberes públicos subjetivos	551
De todos los habitantes	551
De los ciudadanos	552
Fuente internacional de los deberes públicos subjetivos	552

SECCIÓN TERCERA

SUBESTRUCTURA DE LOS PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES

INTRODUCCIÓN

.	557
-----------	-----

CAPÍTULO PRIMERO

PRINCIPIO DE SUPREMACÍA

A) Noción.	559
B) Gradación del ordenamiento jurídico federal argentino.	560
Cuadro sobre la gradación del ordenamiento.	561
Bloque federal.	562
Bloque de constitucionalidad	562
C) Tratados internacionales	562
Criterio <i>ratione personæ</i>	563
Criterio <i>ratione materiæ</i>	564
Criterio <i>ratione suprematitatis</i>	564
Jurisdicción federal en materia de tratados	565
Incorporación de un tratado internacional a nuestro derecho interno	565
Instrumentos internacionales sobre derechos humanos con jerarquía constitucional	569
Enumeración constitucional	570

Elevación a rango constitucional de otros instrumentos sobre derechos humanos	571
Situación especial del Convenio OIT N° 87/48	572
Cuadro sobre instrumentos internacionales con jerarquía constitucional	573
Alcance de la expresión “jerarquía constitucional”	574
Instrumentos internacionales con nivel infraconstitucional	577
Tratados de integración.	579
El cumplimiento por parte de Argentina de las recomendaciones que le formule la Comisión Interamericana de Derechos Humanos creada por el Pacto de San José de Costa Rica	586

CAPÍTULO SEGUNDO

SUBPRINCIPIO DE CONTROL

A) Nociones generales	589
B) Control judicial de constitucionalidad en Argentina	592
Nacimiento del control judicial de constitucionalidad	595
En EE. UU.	595
En Argentina	596
Características del control de constitucionalidad argentino	598
Inconstitucionalidad por omisión	601
Doctrina de las cuestiones políticas	603
Jurisprudencia de la Corte Suprema	607
El problema del control de constitucionalidad sobre una reforma constitucional	616
C) Procesos constitucionales	616
I. Amparo como género de tutela	616
Acción de amparo	619
Amparo individual	620
Amparo colectivo	641
Acción de hábeas data	650
Acción de hábeas corpus	667
Acción declarativa de inconstitucionalidad	681

II. Recurso extraordinario federal	685
Regulación legal	686
Requisitos	686
Requisitos comunes	687
Requisitos propios.	691
Clases de cuestión federal.	691
Cuestión federal por arbitrariedad de sentencia	696
Requisitos formales.	710
Trámite y resolución del recurso extraordinario.	713
Recurso extraordinario por gravedad institucional.	717
El <i>certiorari</i>	721
El <i>per saltum</i>	726