

ADOLFO GABINO ZIULU

Profesor titular de Derecho Constitucional y de Derecho Político en la Facultad de Derecho de la Universidad Católica de La Plata. Profesor adjunto de Derecho Constitucional en las facultades de Ciencias Jurídicas y Sociales y de Ciencias Económicas de la Universidad Nacional de La Plata.

DERECHO CONSTITUCIONAL

TOMO I

PRINCIPIOS Y DERECHOS CONSTITUCIONALES

Prólogo del Dr. JOSÉ LUIS LAZZARINI



EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES

1997

ÍNDICE

PRÓLOGO, por el Dr. José Luis Lazzarini IX

CAPÍTULO I

NOCIONES PRELIMINARES *B 1-2*

I. El derecho constitucional	1
a) Concepto	1
b) Origen	3
II. El derecho constitucional y la ciencia política	4
III. El método	6
IV. Las técnicas	9
a) El comportamiento político	9
b) La teoría de los juegos	10
V. Las fuentes del derecho constitucional	12
VI. La constitución: concepto	16
VII. Las tipologías de las constituciones	17
a) Tipología de Lassalle	18
b) Tipología de García Pelayo	18
VIII. La clasificación de las constituciones	20
a) Constituciones escritas y no escritas	20
b) Constituciones rígidas y flexibles	20
c) Constituciones originarias y derivadas	22
d) Constituciones ideológico-programáticas y utilitarias	22
e) Constituciones normativas, nominales y semánticas	23
IX. Las formas de gobierno	23
a) Tipología de Aristóteles	24
b) Tipología de Polibio	25
c) Tipología de Maquiavelo	25
d) Tipología de Montesquieu	25
e) Tipología de Kelsen	26
f) Tipología de Duverger	26
g) Tipología de Loewenstein	27
h) Tipología de Burdeau	28
X. Las formas de Estado	28
a) Estado unitario	29
b) Estado confederal	29

c) Estado federal	30
d) Estado regional	30
XI. Las fuentes de la Constitución nacional	30
XII. Las partes de la Constitución	31
XIII. Los principios fundamentales	32
XIV. La ideología de la Constitución	33
XV. La interpretación constitucional	34
a) Concepto	34
b) Importancia	35
c) Alcance	35
d) Reglas de interpretación constitucional	37
e) Interpretación estática y dinámica	38
XVI. Normas operativas y programáticas	38

CAPÍTULO II

EL CONSTITUCIONALISMO

I. Concepto	41
II. Significado	41
III. Etapas	42
IV. Antecedentes	42
a) La libertad política en la antigüedad	43
b) El cristianismo	44
c) El feudalismo	45
d) Los fueros españoles	46
e) La Carta Magna	47
f) El Pacto Popular	48
g) El Instrumento de Gobierno	49
V. El constitucionalismo liberal	49
a) La Declaración de la Independencia de los Estados Unidos	50
b) La Constitución de Virginia	50
c) La Constitución de los Estados Unidos	52
d) La Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano	53
VI. La difusión del constitucionalismo liberal	55
VII. La crisis del constitucionalismo liberal	56
VIII. El constitucionalismo social	58
IX. La Doctrina Social de la Iglesia	60
X. El constitucionalismo actual	62

CAPÍTULO III

EL PODER CONSTITUYENTE
Y LA REFORMA CONSTITUCIONAL

I. El poder constituyente	65
a) Concepto	65
b) Antecedentes	66
c) Titularidad	67

d) Clases	67
e) Límites	68
II. Los poderes constituídos	70
III. La reforma de la constitución	71
a) Concepto	71
b) Las mutaciones constitucionales	71
IV. Análisis del art. 30 de la Constitución nacional	72
a) Límites de la revisión	72
b) Etapas	73
c) La etapa preconstituyente	73
d) La etapa constituyente	75
V. La revisión judicial de la reforma constitucional	78
VI. Naturaleza del acto constituyente de 1860	80
a) El acto constituyente de 1860 es la primera reforma de la Constitución de 1853	80
b) La Constitución originaria es de 1853-1860	81
c) El poder constituyente originario es de 1860, y no de 1853	81
d) El poder constituyente originario es el de 1853, y también el de 1860	82
VII. Diferencias entre las constituciones de 1853 y 1860	82
VIII. La reforma constitucional de 1866	84
IX. La reforma constitucional de 1898	84
X. La reforma constitucional de 1949	85
XI. La reforma constitucional de 1957	88
XII. La reforma constitucional temporaria de 1972	89
XIII. La reforma constitucional de 1994	90
XIV. El poder constituyente de las provincias	93
XV. El poder constituyente municipal	94
XVI. El poder constituyente de facto	95

CAPÍTULO IV

LA SUPREMACÍA DE LA CONSTITUCIÓN
Y EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

I. La supremacía de la constitución	97
a) Concepto	97
b) Antecedentes	99
II. El orden de prelación del art. 31 de la Constitución nacional	101
III. Relaciones entre el derecho interno y el derecho internacional: monismo y dualismo	102
IV. Control de constitucionalidad. Concepto	105
V. Sistemas de control	106
VI. Control político	107
VII. Control judicial	108
VIII. Los tribunales constitucionales	109
IX. El control de constitucionalidad en el derecho federal <i>argentino</i>	111
a) Órgano	111
b) Alcance	112

c) Vías	113
d) Efectos	113
X. Las cuestiones políticas	113
XI. La acción declarativa de inconstitucionalidad	116
XII. Otras vías directas	118
a) El amparo	118
b) El hábeas corpus	119
XIII. El control de constitucionalidad de oficio	119
XIV. El derecho procesal constitucional	121
a) Concepto	121
b) Antecedentes	121
c) Enfoques orgánico y material	122
d) La jurisdicción constitucional	123
e) La magistratura constitucional	124
f) Apreciación crítica	124

CAPÍTULO V

EL ESTADO ARGENTINO Y SUS ELEMENTOS

I. Nociones básicas	125
a) La nación	125
b) El Estado: sus elementos	126
II. Los fines del Estado: el Preámbulo de la Constitución nacional	126
III. El Estado argentino: sus nombres	131
IV. El territorio	132
a) Concepto e importancia	132
b) Fijación de límites	134
c) El mar territorial	134
V. El pueblo: concepto	136
VI. La nacionalidad y la ciudadanía	138
a) Conceptos y diferencias	138
b) Normas constitucionales	138
c) Legislación	140
d) La doble nacionalidad	142
e) Las personas jurídicas extranjeras	143
VII. La inmigración	144
VIII. La expulsión de extranjeros	145
IX. El poder	146
a) Concepto	146
b) Legitimidad de origen y de ejercicio	147
X. La democracia	147
a) Concepto	147
b) Diversas clases: directa e indirecta	149
c) Dinámica democrática: gobierno y oposición	149
XI. La forma de gobierno representativa y republicana	150
XII. La democracia semidirecta	150
a) Concepto	150
b) Clases	151

c) Aplicación en nuestro país	152
d) La reforma constitucional de 1994	153

CAPÍTULO VI EL ESTADO FEDERAL

I. El federalismo	155
a) Concepto	155
b) Origen	155
c) Comparación con otros Estados federales	156
II. Pactos preexistentes y pactos especiales	157
III. Las relaciones en el Estado federal	158
a) La subordinación	158
b) La participación	159
c) La relación de coordinación	159
d) Relaciones de igualdad y cooperación	160
IV. Las provincias	160
a) Indestructividad	161
b) Límites	162
c) Delimitación de poderes y autonomía provincial	162
d) Conflictos interprovinciales	163
V. La garantía federal	163
VI. La intervención federal	164
a) Concepto	164
b) Causas	165
c) Competencia para decidirla	166
d) Alcances de la intervención	166
e) Designación y facultades del interventor	167
f) Revisión judicial	167
g) Práctica de la intervención federal	168
VII. La Capital de la República	169
VIII. Los territorios nacionales	170
IX. Las zonas de jurisdicción federal	170
X. El régimen municipal	173
a) Concepto	173
b) Sistemas de organización	173
c) Autonomía municipal	174
d) Los municipios de convención	176
e) Régimen municipal de la ciudad de Buenos Aires	177

CAPÍTULO VII

LAS RELACIONES ENTRE EL ESTADO Y LA IGLESIA

I. Acotación preliminar	179
II. Sistemas	179
a) Estado sacral	179
b) Estado confesional	180

c) Estado laico	180
d) Estado antirreligioso	180
III. Normas constitucionales	181
IV. El sostenimiento	182
V. El patronato	183
VI. El pase	184
VII. La admisión de órdenes religiosas	184
VIII. El concordato de 1966	185
a) Antecedentes	185
b) Contenidos	186
c) Constitucionalidad	186
IX. La libertad religiosa	187
a) Concepto	187
b) Contenidos constitucionales	187
c) Jurisprudencia	188
d) El Pacto de San José de Costa Rica	191
X. Las constituciones provinciales y la Iglesia Católica	191
XI. La doctrina de la Iglesia Católica respecto de sus relaciones con el Estado	193
XII. La libertad religiosa en el pensamiento católico	194

CAPÍTULO VIII

LA REPRESENTACIÓN POLÍTICA,
LOS SISTEMAS ELECTORALES
Y LA DINÁMICA DEL PODER

I. Los derechos civiles, políticos y sociales	195
II. La representación política	196
III. Los sistemas electorales	197
IV. Clasificación de los sistemas electorales	198
V. El régimen electoral en la Constitución	200
a) Los principios jurídico-políticos del sufragio	200
b) La igualdad real de oportunidades entre varones y mujeres	201
c) La elección de los diputados nacionales	203
d) La elección de los senadores nacionales	204
e) La elección del presidente y del vicepresidente	205
VI. Los sistemas electorales aplicados en la Argentina	206
VII. Los partidos políticos	207
a) Concepto	207
b) Origen y evolución histórica	209
c) Institucionalización de los partidos políticos	210
d) Régimen legal	213
VIII. Los grupos de interés	215
IX. Los grupos de presión	215
X. Reglamentación de la interferencia	216
XI. Los grupos de tensión	217
XII. Los factores de poder	217
XIII. Los consejos económicos y sociales	218

CAPÍTULO IX

LOS RECURSOS ECONÓMICOS DEL ESTADO

I. Importancia del tema	221
II. Los recursos económicos del Estado	222
a) Los derechos de importación y exportación	223
b) La venta o locación de tierras de propiedad nacional ...	223
c) La renta de correos	224
d) Las demás contribuciones impuestas por el Congreso ...	224
e) Los empréstitos y las operaciones de crédito	225
f) Otros recursos	225
III. Impuestos, tasas y contribuciones	226
IV. Impuestos directos e indirectos	228
V. Impuestos externos e internos	229
VI. Principios constitucionales de la imposición	229
a) Legalidad	230
b) Igualdad	230
c) No confiscatoriedad	231
d) Razonabilidad	231
VII. Distribución constitucional de las competencias tributarias .	232
VIII. La coparticipación	234
a) Concepto	234
b) Antecedentes	234
c) Constitucionalidad	235
d) El inc. 2 del art. 75 de la Constitución	236
IX. La circulación territorial y la circulación económica	238
X. El peaje	239
XI. El presupuesto nacional	242
a) Concepto	242
b) Antecedentes	242
c) Naturaleza del presupuesto	243
d) Normas constitucionales	244
e) Periodicidad	245
f) Trámite	245
XII. El control de la cuenta de inversión	246
XIII. La Auditoría General de la Nación	248

CAPÍTULO X

DECLARACIONES, DERECHOS Y GARANTÍAS

I. Declaraciones, derechos y garantías	251
a) Caracterización general	251
b) Antecedentes	251
c) Conceptos	252
II. La igualdad	252
a) Concepto	252

b) Antecedentes constitucionales	254
c) Normas constitucionales	255
d) Los títulos de nobleza	257
e) Los fueros	257
f) La idoneidad	258
g) La abolición de la esclavitud	259
III. El derecho de propiedad	260
a) Concepto	260
b) Normas constitucionales	261
c) Alcance	262
d) Limitaciones	263
e) La función social	263
f) La Doctrina Social de la Iglesia y la propiedad	264
IV. La propiedad intelectual	265
V. La expropiación	266
a) Concepto	266
b) Requisitos constitucionales	266
c) La declaración de utilidad pública	267
d) La indemnización	268
e) Sujetos de la expropiación	269
f) Objetos expropiables	269
g) Procedimiento	270
h) La expropiación irregular	271
i) El abandono de la expropiación	272
j) La retrocesión	273
VI. La confiscación	274
VII. La requisición por cuerpos armados	274

CAPÍTULO XI

LOS DERECHOS PERSONALES

I. El derecho a la vida	277
a) Consideraciones generales	277
b) El aborto	280
c) La eutanasia	281
d) La pena de muerte	283
e) La fertilización asistida	284
II. El derecho a la integridad personal	285
III. El derecho a la salud	286
IV. El derecho al matrimonio	287
V. El derecho a la intimidad	288
a) Aspectos generales	288
b) El uso de estupefacientes y el derecho a la intimidad ..	289
c) La intimidad de las personalidades públicas	290
VI. El derecho al honor	291
VII. El derecho al nombre	292
VIII. El derecho a la identidad	293
IX. El derecho a la nacionalidad	293

X.	El derecho a la libertad religiosa	294
XI.	El derecho a la libertad de pensamiento	294
XII.	El derecho a la libertad de expresión	295
XIII.	El derecho a la libertad de imprenta	295
XIV.	El derecho a la libertad de prensa	299
	a) Consideraciones generales	299
	b) Los límites a la libertad de prensa	301
XV.	El derecho de réplica	303
XVI.	El derecho de información	305
XVII.	Los derechos de enseñar y aprender	306
	a) Aspectos generales	306
	b) La libertad de cátedra	307
	c) El derecho de los padres a elegir la educación de sus hijos	308
XVIII.	El derecho de asociación	308
XIX.	El derecho de reunión	311
XX.	El derecho de petición	313
XXI.	Los derechos de entrar, permanecer, transitar y salir del país	315
	a) Aspectos generales	315
	b) El derecho de entrar al país	315
	c) El derecho de permanecer en el país	316
	d) El derecho de transitar	317
	e) El derecho de salir del país	317

CAPÍTULO XII

LOS DERECHOS SOCIALES

I.	El constitucionalismo social	319
II.	El constitucionalismo social en la Argentina	321
	a) Primeros aportes	321
	b) La reforma de 1949	321
	c) La reforma de 1957	322
	d) La reforma de 1994	323
III.	El derecho de trabajar	324
IV.	Los derechos del trabajador	325
	a) Condiciones dignas y equitativas de labor	326
	b) Jornada limitada	326
	c) Descanso y vacaciones pagados	327
	d) Retribución justa y salario mínimo vital y móvil	327
	e) Igual remuneración por igual tarea	328
	f) Participación en las ganancias, control de la producción y colaboración en la dirección	329
	g) Estabilidad y protección contra el despido arbitrario	329
	h) Organización sindical libre y democrática	331
V.	Los derechos gremiales	332
	a) Los convenios colectivos de trabajo	332
	b) La conciliación y el arbitraje	334
	c) La huelga	335
	d) Las garantías de los representantes gremiales	336

VI. La seguridad social	338
a) El seguro social obligatorio	339
b) Jubilaciones y pensiones móviles	341
c) Protección integral de la familia	343
d) El bien de familia	344
e) La compensación económica familiar	345
f) El acceso a una vivienda digna	345
VII. La competencia en materia laboral y en seguridad social ..	346
VIII. La intervención del Estado en lo económico y social	348
IX. El principio de subsidiariedad	348

CAPÍTULO XIII

LOS NUEVOS DERECHOS

I. Los "nuevos" derechos y garantías	351
II. Los intereses difusos	352
a) Concepto	352
b) Clasificación	353
c) La Constitución y los intereses difusos antes de la reforma de 1994	353
d) La protección judicial	355
III. Los nuevos derechos y los intereses difusos en la Constitución vigente	356
a) Apreciación general	356
b) La protección del ambiente	356
c) Los derechos de los consumidores y usuarios	359
d) Medios de protección común	361
IV. Los derechos nuevos en las constituciones provinciales	361
V. Conclusiones	362

CAPÍTULO XIV

LA SEGURIDAD JURÍDICA

I. La seguridad jurídica: concepto	365
II. Antecedentes	365
III. Influencia del cristianismo	366
IV. El derecho a la jurisdicción	367
V. El juez natural. Las comisiones especiales	368
VI. El debido proceso	368
VII. Las garantías en materia penal	370
a) Principio de legalidad	370
b) Inmunidad de declaración y arresto	371
c) Presunción de inocencia	372
d) El juicio por jurados	373
e) Aplicación de la ley penal más benigna	374
f) <i>Reformatio in pejus</i>	375
g) La segunda instancia	376

VIII. El régimen carcelario	376
IX. Irretroactividad de la ley	377
X. Inviolabilidad del domicilio y la correspondencia	379
XI. La pena de muerte	380

CAPÍTULO XV

LAS LIMITACIONES A LOS DERECHOS
Y A LAS GARANTÍAS

I. La reglamentación de los derechos constitucionales	383
II. El principio de razonabilidad	384
III. El poder de policía	385
a) Concepto	385
b) Antecedentes	386
c) Criterios amplio y restringido	387
d) Fundamento constitucional	390
e) Competencia para su ejercicio	390
f) El Pacto de San José de Costa Rica	391
IV. El estado de sitio	392
a) Concepto	392
b) Antecedentes	393
c) El art. 23 de la Constitución	394
d) Finalidad	394
e) Causas	395
f) Límite territorial	396
g) Duración	396
h) Competencia para su declaración	397
i) Efectos	398
j) Control de razonabilidad	401
k) La preferencia para salir del país	402
l) Las inmunidades parlamentarias y el estado de sitio	405
m) Estado de sitio y hábeas corpus	406
n) El Pacto de San José de Costa Rica	406
ñ) Práctica del estado de sitio	407
V. La ley marcial	408
VI. Las obligaciones constitucionales	410
ÍNDICE DE FALLOS DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN CITADOS EN ESTE TOMO	413
BIBLIOGRAFÍA GENERAL	421