

HUMBERTO QUIROGA LAVIÉ
MIGUEL ÁNGEL BENEDETTI
MARÍA DE LAS NIEVES CENICACELAYA

DERECHO
CONSTITUCIONAL
ARGENTINO

Tomo I

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – C1013AAJ Buenos Aires
Tucumán 2644 – Tel. (0342) 455-5520 – S3000CAF Santa Fe
Arturo M. Bas 284 – Tel. (0351) 428-4418 – X5000KLF Córdoba

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 costitucional	13
Estructura constitucional	14
Relación de la ciencia y la teoría constitucional con otras disciplinas	15
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

A) Tipología constitucional	19
-----------------------------------	----

Tipo histórico tradicional	19
Tipo racional normativo	21
Tipo empírico sociológico	22
Tipo decisionista.....	24
Tipo dialéctico	26
Tipo cibernetico	28
B) Clasificación de las constituciones.....	31
Clasificaciones pretéritas	31
Constituciones escritas o no escritas	31
Constituciones dispersas o codificadas	31
Constituciones materiales o formales.....	31
Constituciones definitivas o de transición	31
Constituciones rígidas o flexibles.....	32
Constituciones pétreas-eternas	33
Clasificaciones recientes.....	34
Constituciones originarias o derivadas.....	34
Constituciones ideológicas o utilitarias	34
Constituciones normativas, nominales o semánticas	35
Constituciones genéricas o analíticas.....	35
C) Ubicación de la Constitución Argentina en la clasificación de las constituciones.....	36

CAPÍTULO TERCERO

PODER CONSTITUYENTE

Concepto	39
Poder constituyente originario y derivado	40
Orden constituyente y orden constitucional.....	43
Límites al poder constituyente	44
Titularidad y ejercicio	47
Validez, vigencia y efectividad	48
Revolución, reforma y evolución	49

LIBRO SEGUNDO
ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL
POSITIVA DEL ESTADO

SECCIÓN PRIMERA
SUBESTRUCTURA DE ACTOS, NORMAS.
INTERPRETACIÓN Y SUJETOS CONSTITUCIONALES

CAPÍTULO PRIMERO
ACTOS CONSTITUCIONALES

Acto jurídico constitucional	57
Costumbre constitucional	57
Mutación constitucional	59
Uso constitucional	59
Costumbre internacional	60
Acto jurídico constitucional propiamente dicho.....	60

CAPÍTULO SEGUNDO
NORMAS CONSTITUCIONALES

Clasificación	65
Normas imperativas o discretionales	65
Normas de organización o de conducta	66
Normas operativas o programáticas	67
Carácter expreso o implícito de las normas operativas y programáticas	69
Operatividad de las declaraciones de derechos nacionales e internacionales.....	71
El caso particular de la operatividad de los derechos sociales en la Constitución	71
El caso particular de la operatividad de las normas de la C. A. D. H.	72
Jurisprudencia de la Corte federal.	76

Tipo histórico tradicional	19
Tipo racional normativo	21
Tipo empírico sociológico	22
Tipo decisionista	24
Tipo dialéctico	26
Tipo cibernetico	28
B) Clasificación de las constituciones.....	31
Clasificaciones pretéritas	31
Constituciones escritas o no escritas	31
Constituciones dispersas o codificadas	31
Constituciones materiales o formales	31
Constituciones definitivas o de transición	31
Constituciones rígidas o flexibles	32
Constituciones pétreas-eternas	33
Clasificaciones recientes	34
Constituciones originarias o derivadas	34
Constituciones ideológicas o utilitarias	34
Constituciones normativas, nominales o semánticas	35
Constituciones genéricas o analíticas	35
C) Ubicación de la Constitución Argentina en la clasificación de las constituciones	36

CAPÍTULO TERCERO

PODER CONSTITUYENTE

Concepto	39
Poder constituyente originario y derivado	40
Orden constituyente y orden constitucional	43
Límites al poder constituyente	44
Titularidad y ejercicio	47
Validez, vigencia y efectividad	48
Revolución, reforma y evolución	49

Normas especiales en la Constitución Argentina	77
Preámbulo de la Constitución	77
Disposiciones transitorias	80

CAPÍTULO TERCERO INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

Noción preliminar	83
Interpretación estática <i>versus</i> interpretación dinámica	84
Interpretación estática	85
Interpretación dinámica	86
Interpretación "alternativa"	89
Valor de la jurisprudencia norteamericana	91
Valor del Preámbulo	94
Función de las nuevas normas constitucionales	96
Valor de la jurisprudencia de Organismos Internacionales de Derechos Humanos	99
Enfoque consecuencialista	103

CAPÍTULO CUARTO SUJETOS CONSTITUCIONALES

Población del Estado	107
Papel de la nacionalidad y la ciudadanía	107
Situación de los conceptos ciudadanía y nacionalidad en nuestra Constitución	109
Situación de la nacionalidad en los instrumentos internacionales sobre derechos humanos	112
Modos de acceder a la nacionalidad argentina	114
Argentinos nativos	115
Argentinos por opción	116
Argentinos por naturalización	118
Suspensión de la ciudadanía argentina	123

<i>Status</i> de los extranjeros	125
Extranjeros fuera del país	125
Inmigración	125
Extranjeros dentro del país	127

SECCIÓN SEGUNDA

SUBESTRUCTURA DE DERECHOS. GARANTÍAS Y DEBERES CONSTITUCIONALES

CAPÍTULO PRIMERO

DERECHOS CONSTITUCIONALES

A) Nociones preliminares	135
B) Derechos personalísimos	137
Introducción	137
Derecho a la vida	138
Derecho a la integridad personal	142
Derecho al honor	146
Distinción entre intimidad y privacidad	147
Derecho a la intimidad	149
Derecho a la privacidad	151
Derecho a la salud	155
C) Derechos civiles	160
Introducción	160
Derecho de trabajar	161
Derecho de ejercer industria lícita	162
Derecho de navegar	164
Derecho de comerciar	165
Derecho de peticionar	167
Derecho de circulación	169
Derecho de entrar	169
Derecho de permanecer	170
Derecho de transitar	171
Peaje	171

Iniciativa popular legislativa	247
Consulta popular.....	248
E) Derechos sociales	250
Introducción	250
Constitucionalismo social.....	250
Derechos sociales de los trabajadores	253
En relación a las condiciones de trabajo.....	255
Condiciones dignas y equitativas de labor.....	255
Jornada limitada	256
Descanso y vacaciones pagados	256
En relación a la retribución del trabajo.....	256
Retribución justa.....	256
Salario mínimo, vital y móvil.....	257
Igual remuneración por igual tarea.....	258
Participación en las ganancias de las empresas	260
En relación a la cogestión en la empresa	261
Controlar la producción y colaborar en la dirección	261
En relación a la estabilidad.....	262
Protección contra el despido arbitrario.....	262
Estabilidad del empleado público.....	263
Nuevos derechos sociales.....	265
Derechos de los niños	266
Derechos de las mujeres	267
Derechos de los ancianos	268
Derechos de los discapacitados	269
Derechos gremiales.....	270
Organización sindical	271
Protección de los representantes gremiales	274
Concertar convenios colectivos de trabajo.....	275
Recurrir a la conciliación y al arbitraje	278
Derecho de huelga	280
Derechos familiares	283
Protección integral de la familia.....	284
Compensación económica familiar	284
Defensa del bien de familia	284

Derecho de salir	172
Derecho a la información	173
Derechos de los informadores	175
Derecho a difundir, publicar o emitir informaciones por cualquier medio.....	175
Prohibición de censura previa	175
Reserva de las fuentes periodísticas	182
Derechos de los informados	185
Derecho a elegir el medio.....	186
Derecho de réplica	186
Derecho a preservar su honra y su intimidad.....	190
Responsabilidad por informaciones inexactas	193
Doctrina de la real malicia	194
Poder de policía y jurisdicción en materia de prensa.....	195
Derecho de propiedad.....	198
Derecho de asociación	207
Derecho de profesar un culto	211
Objeción de conciencia.....	212
Derecho a la educación.....	216
Derecho de casarse	222
D) Derechos políticos	226
Introducción	226
Derechos cívicos.....	228
Derecho de peticionar con fines políticos	228
Derecho a expresar ideas políticas	229
Derecho al adoctrinamiento político	229
Derecho a realizar reuniones políticas	229
Derecho de resistencia	230
Partidos políticos	230
Derechos electorales.....	238
Sufragio como medio de elección	238
Derecho a elegir	238
Derecho a ser elegido	241
Sistemas electorales aplicados en Argentina	242
Sufragio como medio de decisión	246

Iniciativa popular legislativa	247
Consulta popular.....	248
E) Derechos sociales	250
Introducción	250
Constitucionalismo social.....	250
Derechos sociales de los trabajadores	253
En relación a las condiciones de trabajo.....	255
Condiciones dignas y equitativas de labor.....	255
Jornada limitada	256
Descanso y vacaciones pagados	256
En relación a la retribución del trabajo.....	256
Retribución justa.....	256
Salario mínimo, vital y móvil.....	257
Igual remuneración por igual tarea.....	258
Participación en las ganancias de las empresas	260
En relación a la cogestión en la empresa	261
Controlar la producción y colaborar en la dirección	261
En relación a la estabilidad.....	262
Protección contra el despido arbitrario.....	262
Estabilidad del empleado público.....	263
Nuevos derechos sociales.....	265
Derechos de los niños	266
Derechos de las mujeres	267
Derechos de los ancianos	268
Derechos de los discapacitados	269
Derechos gremiales.....	270
Organización sindical	271
Protección de los representantes gremiales	274
Concertar convenios colectivos de trabajo.....	275
Recurrir a la conciliación y al arbitraje	278
Derecho de huelga	280
Derechos familiares	283
Protección integral de la familia.....	284
Compensación económica familiar	284
Defensa del bien de familia	284

Acceso a una vivienda digna	285
Derechos de la seguridad social	285
Carácter integral e irrenunciable.....	286
Seguro social obligatorio	287
Seguro de salud.....	287
Siniestros laborales.....	287
Jubilaciones y pensiones.....	289
Derecho a la movilidad previsional	289
Entidades de la seguridad social.....	292
F) Derechos de incidencia colectiva	
o derechos públicos subjetivos.....	292
Introducción	292
Derechos ambientales.....	296
Derechos de consumidores y usuarios	310
Derechos de los pueblos indígenas.....	323
G) Derechos no enumerados	344
Introducción	344
Derecho de reunión.....	345
Derecho de expresión.....	348
Derecho de contratar.....	349
Derecho de asilo político	350
Derecho a la participación política a través de mecanismos no previstos	354
Derecho a la revolución	356

CAPÍTULO SEGUNDO

GARANTÍAS CONSTITUCIONALES

A) Nociones preliminares	359
B) Igualdad	362
Diversas manifestaciones	362
Igualdad jurídica (abolición de la esclavitud)	363
Igualdad ante la ley y la no discriminación	372
No discriminación.....	377
Modalidades de la igualdad ante la ley.....	380

Igualdad de oportunidades o de chances	387
Igualdad fáctica.....	390
C) Bases sustanciales del derecho penal	391
Introducción	391
Postulado de legalidad penal	392
Irretroactividad de la ley penal.....	392
Ley penal más benigna	393
Leyes penales “en blanco”	396
Tipicidad penal	397
Prohibición de interpretación analógica.....	398
Exclusión legal	399
El caso de los edictos policiales porteños.....	400
Delitos de lesa humanidad	402
Problemática de la pena	411
Legalidad de la pena.....	412
Finalidad de la pena	412
Penas prohibidas.....	413
Personalidad de la pena	414
Proporcionalidad de la pena	414
Pena de prisión	416
Medidas sustitutivas de la prisión.....	417
Ejecución de la pena privativa de libertad	420
Deber del Estado de mantener las cárceles sanas y limpias.....	421
D) Debido procesal legal adjetivo	424
Noción y alcance.....	424
Prohibición de arrestos arbitrarios	427
Detención policial sin orden de juez	428
Detención policial por averiguación de antecedentes	431
Acceso a la jurisdicción	434
Juez natural.....	438
Competencia territorial en materia penal	444
Las “comisiones especiales”.....	446
Juicio previo	449
Publicidad del juicio previo	453
Tiempo del juicio previo.....	454

Juicio por jurados populares	455
Defensa en juicio	460
Asistencia de intérprete	462
Asistencia letrada	463
Regla de exclusión probatoria	468
Doctrina de los frutos del árbol envenenado	469
Prohibición de autoincriminación	470
Manifestaciones ante la policía cuando no se han demostrado apremios ilegales	472
Problemática de las acciones sobre el cuerpo para averiguar delitos	475
Identificación en rueda de personas	478
Presunción de inocencia	479
<i>In dubio pro reo</i>	480
Prisión preventiva	482
Excárcelación y eximición de prisión	483
La excárcelación y la C. A. D. H. ante la Corte federal	486
Doble instancia	490
<i>Reformatio in peius</i>	494
<i>Non bis in idem</i>	496
Reincidencia penal	497
Inviolabilidad del domicilio	499
Allanamiento por orden judicial	501
Consentimiento del afectado	504
Inviolabilidad de la correspondencia y de los papeles privados	511

CAPÍTULO TERCERO DEBERES PÚBLICOS SUBJETIVOS

Noción	513
Límites constitucionales	513
Categorías de deberes públicos subjetivos	515
De todos los habitantes	515
De los ciudadanos	516
Fuente internacional de deberes públicos subjetivos	516

SECCIÓN TERCERA
SUBESTRUCTURA DE LOS
PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES

CAPÍTULO PRIMERO
PRINCIPIO DE SUPREMACÍA

A) Noción	523
B) Gradación del ordenamiento jurídico federal argentino.....	524
Cuadro sobre la gradación del ordenamiento.....	525
Bloque federal.....	526
Bloque de constitucionalidad	526
C) Tratados internacionales	526
Criterio <i>ratione personæ</i>	527
Criterio <i>ratione materiæ</i>	528
Criterio <i>ratione supremitatis</i>	528
Jurisdicción federal en materia de tratados	529
Incorporación de un tratado internacional a nuestro derecho interno	529
Instrumentos internacionales sobre derechos humanos con jerarquía constitucional	533
Enumeración constitucional	534
Elevación a rango constitucional de otros instrumentos sobre derechos humanos	535
Situación especial del Convenio OIT N° 87/48	536
Cuadro sobre instrumentos internacionales con jerarquía constitucional	537
Alcance de la expresión “jerarquía constitucional”	538
Instrumentos internacionales con nivel infraconstitucional.....	541
Tratados de integración.....	542

CAPÍTULO SEGUNDO
SUBPRINCIPIO DE CONTROL

A) Nociones generales	551
-----------------------------	-----

B) Control judicial de constitucionalidad en la Argentina	554
Nacimiento del control judicial de constitucionalidad.....	557
En EE. UU.....	557
En Argentina	558
Características del control de constitucionalidad argentino.....	560
Inconstitucionalidad por omisión.....	563
Doctrina de las cuestiones políticas	565
Jurisprudencia de la Corte Suprema.....	569
El problema del control de constitucionalidad sobre una reforma constitucional	578
C) Procesos constitucionales	578
I. Amparo como género de tutela.....	578
Acción de amparo	581
Amparo individual	582
Amparo colectivo	603
Acción de hábeas data.....	612
Acción de hábeas corpus.....	629
Acción declarativa de inconstitucionalidad	641
II. Recurso extraordinario federal	645
Regulación legal	646
Requisitos	647
Requisitos comunes	647
Requisitos propios.....	651
Clases de cuestión federal.....	652
Cuestión federal por arbitrariedad de sentencia	656
Requisitos formales.....	670
Trámite y resolución del recurso extraordinario.....	673
Recurso extraordinario por gravedad institucional.....	677
El <i>certiorari</i>	681
El <i>per salutem</i>	686