

Daniel A. Sabsay  
dirección  
Pablo L. Manilla  
coordinación

# Constitución de la Nación Argentina

*y normas complementarias. Análisis doctrinal y jurisprudencial*

# 2

*Artículos 36/43*

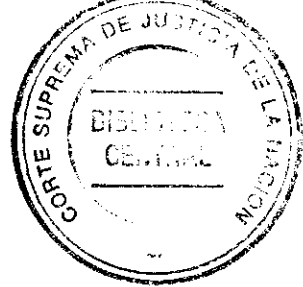
Nuevos derechos y garantías

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	123 509
Ubicación	F 5280



**hammurabi**

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR



## INDICE GENERAL

<i>Cuadro de correlaciones del texto ordenado en 1994</i> .....	17
<i>Abreviaturas</i> .....	19

### **ANALISIS DOCTRINAL Y JURISPRUDENCIAL DE LA CONSTITUCION NACIONAL**

[CONTINUACION]

#### **PRIMERA PARTE**

28

#### CAPITULO II

#### **NUEVOS DERECHOS Y GARANTIAS**

<b>ART. 36. Los gobiernos <i>de facto</i> y las normas por ellos dictadas. Evolución de su tratamiento jurisprudencial y su nulidad constitucional. § 1. Evolución de la jurisprudencia de la Corte Suprema. a) Primera etapa: 1865-1930. b) Segunda etapa: 1930-1943. c) Tercera etapa: 1943-1946. d) Cuarta etapa: 1946-1955. e) Quinta etapa: 1958-1966. f) Sexta etapa: 1969-1973. g) Séptima etapa: 1976-1983. h) Octava etapa: 1983-1990. i) Novena etapa: 1990-2003. § 2. La nulidad de las normas dictadas por gobiernos <i>de facto</i>. § 3. Conclusiones</b> .....	
<b>El derecho de resistencia contra la opresión. § 1. Introducción. § 2. Antecedentes doctrinarios. a) Antecedentes internacionales. 1. Hasta el siglo XVIII inclusive. 2. Desde el siglo XIX al presente. 3. Legislación y jurisprudencia extranjera. b) Antecedentes nacionales. 1. Doctrina argentina y Constitución Nacional. 2. Derecho constitucional provincial. § 3. Consideraciones finales</b> .....	44

<b>El enriquecimiento ilícito de los funcionarios públicos.</b> § 1. Introducción. § 2. Análisis de la constitucionalidad de la norma. § 3. Accesorias de la pena	87
<b>ART. 37. Los derechos políticos.</b> § 1. Derechos políticos. Concepto amplio y restringido. § 2. Derechos políticos y derechos humanos. § 3. Los derechos políticos en la Constitución Nacional. § 4. Los derechos políticos en los tratados internacionales con jerarquía constitucional. § 5. El sufragio y sus características: universal, igual, secreto y obligatorio. § 6. Los derechos políticos y la doctrina de las "cuestiones políticas no judiciales". § 7. La protección de los derechos políticos en el sistema interamericano de derechos humanos. § 8. Las acciones positivas en los partidos políticos y en el régimen electoral	100
<b>El sufragio.</b> § 1. Introducción. § 2. Formas de sufragio. a) Publicidad y universalidad. b) Intermediación. c) Distribución de mayorías y minorías. 1. Lista completa. 2. Circunscripciones uninominales. 3. Lista incompleta. 4. Representación proporcional. § 3. Las normas electorales de la Constitución. § 4. El sufragio no electoral	123
<b>ART. 38. Los partidos políticos como instituciones fundamentales de la democracia.</b> § 1. De la facción al partido. § 2. ¿Por qué son fundamentales los partidos? § 3. La constitucionalización de los partidos políticos en el Derecho comparado. § 4. La constitucionalización de los partidos políticos en la Argentina	134
<b>El funcionamiento interno de los partidos políticos.</b> § 1. Naturaleza jurídica asociativa de los partidos políticos. a) Necesidad de conformar una organización estable. b) Libertad organizativa de la asociación. § 2. Reconocimiento y cancelación de la personalidad jurídico-política. a) Libertad de creación. b) La cancelación de la personalidad jurídico-política de los partidos. § 3. Libertad en el ejercicio de las actividades partidarias. § 4. Límite y condición para la autonomía partidaria: democracia interna. a) Los partidos políticos como asociaciones tributarias del principio de legitimidad democrática. b) Contenidos esenciales de la democracia interna partidaria. 1. Elección de autoridades partidarias. 2. Elección de candidatos. 3. Representación de las minorías. 4. Afiliados. Derechos estatutarios. I. Fiscalización externa del padrón partidario. II. Debido proceso en materia disciplinaria interna. III. Actuación de los órganos partidarios. Convocatorias. Quórum. c) Procedimiento para la aprobación y determinación de los estatutos y de los elementos ideológico-programáticos. § 5. Fiscalización judicial de los estatutos y de otros actos de la vida partidaria. a) Tutela judicial de los derechos estatutarios de los afiliados. b) La intervención judicial y los veedores judiciales. § 6. Organización administrativo-contable del partido	143
<b>El financiamiento de los partidos políticos.</b> § 1. Introducción. § 2. El financiamiento público. § 3. La financiación privada. § 4. Ingresos	

propios. § 5. La norma constitucional. § 6. La aplicación de la norma constitucional: actividad jurisdiccional. § 7. La legislación sobre financiamiento partidario: leyes 25.600 y 26.215	173
<b>ARTS. 39 Y 40. Las formas de democracia semidirecta.</b> § 1 La democracia semidirecta. — Los antecedentes nacionales. § 2. La iniciativa popular. — Regulación legal. § 3. Consultas populares. — El voto será voluntario	186
<b>ART. 41. El modelo de desarrollo sustentable.</b> § 1. Introducción. § 2. El nuevo "techo ideológico" de la Constitución Nacional. § 3. El desarrollo humano en el texto constitucional. § 4. La sustentabilidad del desarrollo. § 5. Conclusiones	207
<b>El daño ambiental.</b> § 1. Introducción. § 2. El ambiente. § 3. El daño ambiental. § 4. Principios de interpretación del daño ambiental. § 5. La recomposición. § 6. Seguros. § 7. Fondo de Compensación Ambiental. § 8. Conclusiones	218
<b>Las acciones de tutela ambiental en el sistema constitucional federal argentino.</b> § 1. Introducción. § 2. La cuestión de las acciones de resguardo ambiental en la Constitución formal. § 3. La acción de amparo ambiental. § 4. Acción declarativa de certeza ambiental. § 5. Las acciones vinculadas al daño ambiental colectivo indicadas en la Ley General del Ambiente (ley 25.675). § 6. La cuestión en determinadas leyes específicas en materia ambiental. § 7. La acción penal ambiental. § 8. La acción contencioso administrativa federal. § 9. Colofón. Las acciones de tutela en el contexto de la aplicación y cumplimiento de la normativa ambiental	232
<b>La distribución de competencias Nación-provincias en materia ambiental.</b> § 1. Introducción. § 2. La concurrencia complementaria legislativa. a) Fuentes extranjeras. b) Las vinculaciones en el sistema de legalidad ambiental. c) Vinculación horizontal: la Ley General del Ambiente 25.675 como ley marco y las leyes sectoriales. d) Complejidad vertical: la complementariedad. e) La interpretación judicial respecto al párr. 3º del art. 41 de la Constitución Nacional. f) El soporte instrumental de los PMPA. Su reglamentación. g) Resolución de conflictos por complementariedad. h) Sectores afines y colindantes. § 3. Competencia administrativa. a) La autonomía de los órdenes locales como elemento trascendente para la gestión del ambiente. b) La gestión de los sistemas ecológicos compartidos. c) La jurisprudencia de la Corte en materia de competencia administrativa. § 4. Competencia judicial en materia ambiental. a) La competencia ambiental federal en razón de la materia en el art. 41 de la Constitución Nacional. b) El art. 7º de la LGA. c) La jurisprudencia de la Corte. § 5. Consideraciones finales	257
<b>El sistema nacional de áreas protegidas: una visión desde el Derecho constitucional ambiental.</b> § 1. Introducción. § 2. Algunas	

consideraciones sobre la Ley Orgánica de Parques Nacionales, Monumentos Naturales y Reservas Nacionales. § 3. Un caso emblemático: "Administración de Parques Nacionales c. Provincia del Neuquén s/Acción declarativa". § 4. La necesidad de preservar la autarquía de la Administración de Parques Nacionales. § 5. A modo de colofón --- 291

**ART. 42. Los derechos de los consumidores.** § 1. Introducción. § 2. La relación de consumo. § 3. Normas que integran el derecho del consumidor. § 4. Criterio de interpretación más favorable para el consumidor. § 5. Derechos de los consumidores. *a)* Protección de la salud y la seguridad. *b)* Los intereses económicos. *c)* Derecho a una información adecuada y veraz. *d)* La libertad de elección. *e)* Condiciones de trato equitativo y digno. § 6. El rol de las autoridades. § 7. Procedimientos de prevención y solución de conflictos. *a)* Arbitraje de consumo. *b)* Procesos colectivos. § 8. Marcos regulatorios de los servicios públicos --- 302

**Las acciones de protección del consumidor.** § 1. Introducción. Mercado, conflicto y solución. § 2. Las Directrices del Consumidor de las Naciones Unidas. § 3. El arribo a nuestro Derecho de la ley 24.240 de protección al consumidor. § 4. Protección preventiva del consumidor. Educación e información. § 5. Promoción y acción de las organizaciones representativas. § 6. Una clasificación de los sistemas de prevención y solución de los conflictos derivados de las relaciones de consumo. § 7. Procedimientos extrajudiciales: de protección al consumidor. *a)* Tribunales administrativos de consumo: la experiencia española y la experiencia argentina. *b)* Organizaciones no gubernamentales. *c)* Resolución Alternativa de Disputas (RAD). *d)* Audiencias públicas. § 8. Procedimientos y garantías judiciales de protección al consumidor. *a)* El amparo del consumidor. *b)* La acción popular. *c)* Las acciones de clase. *d)* La *injonction* de hacer. *e)* Hábeas data, mercado y consumidor. § 9. Consideraciones finales ----- 321

**Marco regulatorio de los servicios públicos.** § 1. Introducción. Servicios públicos en la Constitución. § 2. El régimen del servicio público. *a)* Instrumentos del régimen del servicio público. *b)* Diferencia entre consumidor y usuario del servicio público. *c)* Control de calidad y eficiencia. § 3. La imposición del régimen del servicio público a través del marco regulatorio. § 4. Importancia y objetivo del marco regulatorio. *a)* El marco regulatorio no es meramente un grado o una clase de regulación económica. *b)* El marco regulatorio no tiene por finalidad solucionar falencias del mercado. *c)* El marco regulatorio no tiene por finalidad solucionar o regular situaciones de monopolio. *d)* El marco regulatorio no tiene por finalidad regular funciones públicas. § 5. El rango normativo del marco regulatorio. *a)* Por la naturaleza del control que la norma establece. *b)* Por el fundamento federal de la institución. *c)* Jurisdicción exclusiva del Congreso de la Nación. *d)* Rango normativo necesario. *e)* Excepción al principio de libertad de empre-

sa. *f)* Las competencias del Poder Ejecutivo y del jefe de Gabinete. *g)* Por qué exige el nivel de participación política que garantiza la ley. § 6. El contenido del marco regulatorio. § 7. Conclusiones ----- 353

**ART. 43. La influencia de los instrumentos internacionales de derechos humanos sobre los procesos constitucionales.** § 1. Introducción. § 2. La interpretación judicial. § 3. El juez ordinario y el juez constitucional. § 4. El valor de la jurisprudencia transnacional. § 5. Obligatoriedad de los pronunciamientos. § 6. Subsidiariedad o aplicación directa. § 7. Conclusiones ----- 384

**La codificación del Derecho procesal constitucional: ¿camino a explorar o alternativa a seguir? Ventajas y desventajas al respecto.** § 1. La codificación del Derecho procesal constitucional y sus alcances. § 2. Las experiencias existentes al respecto en el Derecho comparado. § 3. Lo actualmente previsto en el texto constitucional y las precauciones que en todo caso deben tomarse en cuenta si se apuesta por una vocación codificadora ----- 408

**El amparo individual en el art. 43 de la Constitución Nacional.** § 1. Amparo y Constitución. § 2. Naturaleza del amparo. § 3. Esencia del amparo. § 4. Evolución histórica. § 5. La "situación de amparo". § 6. Amparo incondicionado, expedito y rápido. § 7. Idoneidad del amparo ----- 414

**Amparo por mora de la Administración.** § 1. Introducción. § 2. Aspectos sustantivos. *a)* Opciones frente a la inactividad formal de la Administración. *b)* El amparo por mora. Fundamentos constitucionales. *c)* Amparo por mora y amparo genérico por omisión. § 3. Aspectos procesales. *a)* Legitimación. *b)* La "solicitud" judicial de pronto despacho. *c)* La pretensión de amparo por mora. Objeto y causa. *d)* El "informe" del art. 28 de la LNPA no es una contestación de demanda. *e)* La sentencia. *f)* El amparo por mora y la condena en costas. *g)* El recurso de apelación. *h)* Amparo por mora y medidas cautelares. § 4. Epílogo --- 427

**Amparo para la defensa de derechos culturales.** § 1. Introducción. § 2. Medios de protección de los derechos culturales. § 3. El amparo "cultural" en la jurisprudencia argentina ----- 448

**El amparo sindical.** § 1. Introducción. § 2. La protección de los derechos sociales. § 3. La protección constitucional de la actividad sindical. § 4. El amparo sindical. Regulación legal. § 5. La acción de exclusión de la tutela sindical y el amparo ----- 454

**El recurso de amparo fiscal y aduanero.** § 1. Introducción. § 2. Consideraciones generales. § 3. Presupuestos de admisibilidad. *a)* Demora excesiva en resolver o realizar cualquier trámite o diligencia a cargo de la Administración fiscal o aduanera. *b)* Perjuicio en el normal ejercicio de un derecho o actividad. *c)* Otros presupuestos. § 4. Procedimiento ante el Tribunal Fiscal de la Nación. § 5. Apreciaciones finales ----- 472

... Art. 43	<b>El amparo electoral.</b> § 1. Sobre la naturaleza y procedencia del instituto	488
	<b>Acción declarativa de inconstitucionalidad.</b> § 1. Introducción. § 2. Evolución. § 3. La diferencia entre la acción declarativa de certeza y la acción declarativa de inconstitucionalidad. § 4. Sobre los requisitos y la admisión de la acción declarativa de inconstitucionalidad. § 5. Diferencias y semejanzas con otros institutos. a) El amparo. b) Hábeas data. c) Medidas autosatisfactivas. § 6. La acción declarativa en el ámbito del Derecho provincial y la Ciudad Autónoma de Buenos Aires. § 7. Las recientes resoluciones de la Corte Suprema. § 8. Conclusiones	499
	<b>Las omisiones inconstitucionales y los mecanismos para su superación.</b> § 1. Apreciaciones contextuales. § 2. El control sobre las omisiones inconstitucionales. § 3. Un ingrediente analítico adicional digno de computar: la insuficiencia del modelo de "legislador negativo" y la necesidad de generar variantes sentenciales "intermedias". § 4. Brevísimo recorrido por el Derecho comparado. § 5. Plataforma constitucional legitimante del control respecto de las pretericiones inconstitucionales en nuestro país y algunas vías para su canalización. § 6. Itinerario jurisprudencial de la Corte Suprema de Justicia de la Nación. a) "Bonorino Peró". b) "Ekmekdjian c. Sofovich". c) "Mignone". d) "Vizzoti". e) "Verbitsky". f) "Massa". g) "Rosza". h) "Badaro". 1. "Badaro I". 2. "Badaro II". § 7. Sumarias consideraciones finales	542
	<b>El amparo colectivo.</b> § 1. Introducción. § 2. La ampliación del garantismo. § 3. Aspectos sustantivos: derechos protegidos. a) Los derechos de incidencia colectiva. b) Medio ambiente. c) La protección contra la discriminación. d) Jerarquía normativa de los derechos protegidos. § 4. Aspectos procesales. a) Legitimación activa. 1. El "afectado". 2. El defensor del pueblo. 3. Las asociaciones registradas. 4. El Ministerio Público. b) Los efectos de la sentencia. § 5. Consideraciones finales	561
	<b>Acción de clase.</b> § 1. Concepto. § 2. El reconocimiento pretoriano. § 3. Tipos de derechos y sus consecuencias. § 4. Procedencia de la acción. Requisitos. § 5. Las dificultades de los procesos colectivos. Efectos de la sentencia. § 6. Derechos a la intimidad y a la privacidad. Alcance. Condiciones para el establecimiento de límites a su ejercicio. § 7. Conclusiones	576
	<b>Los derechos de incidencia colectiva y su protección mediante acciones colectivas patrimoniales.</b> § 1. Introducción. § 2. Sobre las acciones de clase en los Estados Unidos de América. a) Consideraciones generales. b) Normas aplicables. c) Aclaraciones respecto de las reglas. d) Efectos de las sentencias. e) Ventajas de la acción de clase. f) Cómo definir la clase. g) Conflicto de intereses. h) ¿Cuándo una clase está adecuadamente representada? i) Requerimiento de notificación. j) Exigencia de notificación en casos de desistimiento voluntario. k) Lenguaje de la notificación. l) Costo de la notificación. m) For-	

... Art. 43	ma de la notificación. n) Nuevas discusiones sobre las acciones de clase. § 3. Incorporación legislativa de acciones patrimoniales. a) Ley de Defensa del Consumidor 24.240. b) Ley General del Ambiente 25.675. § 4. Los precedentes en la jurisprudencia argentina sobre acciones colectivas con contenido patrimonial	590
	<b>El hábeas data.</b> § 1. Introducción. § 2. Antecedentes. § 3. El hábeas data en la Constitución Nacional. § 4. La Ley de Protección de Datos Personales. a) Primera fase. b) Segunda fase. c) Tercera fase. § 5. Conclusiones	619
	<b>El manejo de datos personales.</b> § 1. Introducción. § 2. Desde la intimidad a la privacidad. § 3. El derecho a la protección de los datos personales. § 4. La garantía para la protección de los datos personales: el hábeas data. § 5. Medios de protección de los datos personales. § 6. Consideraciones finales	647
	<b>La protección de datos personales y el hábeas data en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.</b> § 1. Introducción. § 2. Fallos anteriores a la ley 25.326. a) "Steifensand, Egbert Friederich Kaspar c. Cablevisión S.A. s/Amparo". b) "Estado Nacional (DGI) c. Colegio Público de Abogados de la Capital Federal s/Medidas cautelares". c) "Lapilover, Hugo Daniel c. Organización Veraz S.A. s/Sumarísimo". d) "Suárez Mason s/Homicidio y privación ilegal de la libertad". e) "Instituto de Informaciones Comerciales Paraná c. DGI". f) "Urteaga, Facundo Raúl c. Estado Nacional - Estado Mayor Conjunto de las Fuerzas Armadas s/Amparo ley 16.986". g) "Cano, Antonio Francisco s/Recurso de hábeas data". h) "Matimport S.A. s/Medida precautoria". i) "Martín Rizzotti, Alfonso Eduardo c. ANSeS". j) "Engel, Débora y Radice de Tatter, Idalina s/Hábeas data". k) "Filippini, Víctor Hugo c. Banco Central de la República Argentina". l) "Santucho, Ana C. c. Estado nacional y otros". m) "Ganora, Mario Fernando y otra s/Hábeas corpus". n) "Cámpoli, Gabriel Andrés s/Acción de Amparo". ñ) "García Saccone, Carlos Alberto s/Recurso de hábeas data". § 3. Fallos posteriores a la entrada en vigencia de la ley 25.326. a) "Lascano Quintana, Guillermo Víctor c. Veraz S.A. s/Hábeas data". b) "González, Juan Carlos c. BCRA y otros s/Hábeas data". c) "Octaviano, Ma. N. T. c. Cía. Financiera Argentina S.A. s/Hábeas data". d) "Paolini, Nicolás Agustín c. Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas s/Hábeas data". e) "Mellicovsky, Lidia Beatriz s/Hábeas data". f) "Vera, María Mercedes c. BCRA s/Hábeas data". g) "Galeano, Vicente c. Santiago del Estero s/Acción de hábeas data". h) "Cárdenas de Infante, María Luisa c. Santiago del Estero, provincia de y otros s/Acción de hábeas data". i) "Martínez, Matilde Susana c. Organización Veraz S.A.". j) "Svatzky, Betina Laura c. Datos Virtuales S.A. s/Hábeas data". k) "Vitor, Diego F. y otro c. BBVA Banco Francés S.A. s/Hábeas data". l) "Sosa, Alberto Raymundo c. CoNaDeP s/Hábeas data". m) "Lescano, Roger Higinio c.	

<p>... Art. 43</p>	<p>Santiago del Estero s/Hábeas data". n) "Compañía Azucarera Concepción S.A. c. Tucumán, provincia de y otro s/Acción de hábeas data". ñ) "Lima Da Silva, Fabiane c. Microsoft Corporation s/Hábeas data". o) "Di Nunzio, Daniel F. c. The First National Bank of Boston y otros s/Hábeas data". p) "Barcat, Abdo c. Registro Nac. de Reincidencia, Min. de Justicia, Seguridad y Derechos Humanos s/Acción de amparo - hábeas data". q) "Rondinone, Romina I. c. Yahoo Argentina s/Medidas precautorias". r) "Organización Veraz S.A. c. Estado Nacional s/Amparo ley 16.986". s) "Pigazzi, María Estefanía c. Google Inc. s/Hábeas Data". t) "Magoia, Elda T. c. Tarjeta Provencred y/o Citibank Hábeas Data". u) "Racchi, Celina c. Yahoo Argentina y otros s/Medidas cautelares". v) "Aris Martínez, Daniel Sergio c. Compañía Financiera Argentina S.A. s/Hábeas data (art. 43, Const. Nacional)". w) "Bustamante, Elena c. Organización Veraz S.A. s/hábeas data" ...</p>	<p>677</p>
--------------------	--	------------

<p><b>El secreto de las fuentes de información periodística.</b> § 1. Concepto. § 2. Aspectos legales. § 3. Límites. § 4. Jurisprudencia</p>	<p>711</p>
--	------------

<p><b>El hábeas corpus.</b> § 1. Introducción. Antecedentes. § 2. Concepto. § 3. Aspectos sustantivos. a) Derechos protegidos. b) Alcance de la garantía en la Constitución Nacional. c) La jerarquía del hábeas corpus en la Constitución. d) Tratados internacionales de derechos humanos. § 4. Tipos de hábeas corpus. a) Hábeas corpus reparador. 1. Análisis del arresto. 2. Hábeas corpus reparador para cuestionar resoluciones judiciales. 3. Hábeas corpus reparador y cosa juzgada. 4. Hábeas corpus reparador contra privaciones de la libertad impuestas por la Policía Federal en procesos contravencionales. 5. Otros casos de arresto. I. Detenciones ordenadas en casos de residentes ilegales. II. Hábeas corpus por arrestos ordenados por la legislatura. 6. Otros casos de hábeas corpus. I. Hábeas corpus de pronto despacho. II. Hábeas corpus por mora en la traslación. 7. Hábeas corpus y estado de sitio. 8. La declaración de inconstitucionalidad y el hábeas corpus reparador. b) Hábeas corpus correctivo. 1. Concepto. 2. Acumulación. 3. Libertad sexual en las cárceles. 4. Superpoblación en una unidad carcelaria, deficiencia edilicia, condiciones sanitarias y agravamiento de las condiciones de detención. 5. Agravamiento de las condiciones de detención cuando las lesiones son producidas por otro interno. 6. Hábeas corpus correctivo y declaración de inconstitucionalidad. c) Hábeas corpus contra actos de particulares. § 5. Aspectos procesales. a) Legitimación activa. b) Denuncia. c) Auto de hábeas corpus. d) Características del proceso de hábeas corpus. e) Efectos de la sentencia. § 6. Consideraciones finales</p>	<p>731</p>
--	------------

<p><b>Bibliografía general</b></p>	<p>767</p>
------------------------------------	------------