

JUAN CIANCIARDI

Doctor en Derecho por la Universidad de Navarra. Profesor titular de Filosofía del Derecho y Decano (Facultad de Derecho de la Universidad Austral). Investigador del CONICET. Profesor titular de Introducción al Derecho y Derechos Humanos (Universidad de Montevideo)



# El principio de razonabilidad

*Del debido proceso sustantivo  
al moderno juicio de  
proporcionalidad*

*Prólogo de*  
FRANCESCO VIOLA

*2ª edición, actualizada y ampliada*

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	122.02
Ubicación	F5266



**Editorial Ábaco de Rodolfo Depalma**

CIUDAD DE BUENOS AIRES

## ÍNDICE GENERAL ✓

NOTA PARA LA SEGUNDA EDICIÓN .....	9
PRÓLOGO .....	11 ✓
ABREVIATURAS .....	21
INTRODUCCIÓN .....	23

### CAPÍTULO PRIMERO

#### LOS ANTECEDENTES Y EL RÉGIMEN CONSTITUCIONAL DEL PRINCIPIO DE RAZONABILIDAD ✓

1. Planteamiento .....	33
2. Antecedentes .....	34
a) La tradición anglosajona .....	34
1. El "due process of law" en los Estados Unidos	34
2. El principio de razonabilidad en el derecho ar- gentino .....	40
3. Balance parcial .....	47
b) La tradición continental .....	48
1. Alemania .....	48
2. España .....	51
3. El régimen constitucional de la razonabilidad .....	57
a) La justificación de la proporcionalidad en Ale- mania .....	57
b) La justificación de la proporcionalidad en España	59
c) La justificación de la proporcionalidad en los Es- tados Unidos y la Argentina .....	61
4. Balance .....	62

## CAPÍTULO II

DIMENSIONES DE LA RAZONABILIDAD:  
LOS TRES ASPECTOS DEL PRINCIPIO ✓

5. Planteamiento .....	63
6. El juicio de adecuación .....	64
a) La determinación del fin legislativo .....	65
b) Adecuación "ex ante" o a posteriori .....	74
c) La profundidad del juicio de adecuación .....	78
7. El juicio de necesidad .....	82
a) La posibilidad del juicio de necesidad .....	83
1. El argumento de la operatividad .....	86
2. El argumento de la "vertiente positiva" de los derechos .....	86
3. El argumento del déficit argumentativo: la aplicación empírica del subprincipio .....	87
4. El argumento de los principios .....	88
— 5. La función judicial como tarea valorativa y la división de poderes .....	90
6. Relaciones entre las distintas tesis. La tesis de la autocontención .....	92
b) El juicio de eficiencia .....	95
c) La elección de la medida necesaria .....	97
d) Un ejemplo: el caso "Arena, María y Lorenzo, Kakis, s/recurso de amparo" .....	100
1. El caso ante la Corte Suprema argentina ...	100
2. El caso ante la Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	102
8. El juicio de proporcionalidad "stricto sensu" .....	107
a) La insuficiencia del balance entre ventajas y desventajas: la apertura de la proporcionalidad "stricto sensu" al análisis del contenido esencial ....	108
b) El juicio de alteración o afectación del contenido esencial .....	114
c) El juicio de justificación: análisis del caso "Smith" .....	117
1. Los hechos .....	117
2. La decisión de la Corte .....	118
3. El análisis del caso desde la perspectiva de la razonabilidad .....	122

## CAPÍTULO III

ELEMENTOS PARA UNA TEORÍA DEL PRINCIPIO ✓  
DE RAZONABILIDAD

9. Planteamiento .....	127
10. La justificación teórica de la razonabilidad .....	128
a) Justificación lógica .....	128
b) Justificación ontológica: la dinámica de las relaciones humanas como sustento de la razonabilidad .....	130
11. Razonabilidad y valoración .....	138
12. Las relaciones entre los tres subprincipios .....	141
13. La determinación del derecho .....	143
14. Apuntes para una aplicación diferenciada del principio de proporcionalidad .....	146
a) Los interrogantes .....	146
b) Los derechos constitucionales con contenido patrimonial y su tratamiento por los tribunales ....	146
c) Los derechos con contenido patrimonial y los restantes derechos constitucionales .....	152
BIBLIOGRAFÍA .....	161 ✓

ÍNDICE DE JURISPRUDENCIA CITADA ✓	175
1. República Argentina .....	175
2. Reino de España .....	178
3. Estados Unidos de América .....	179
4. Otros tribunales .....	179
a) Tribunal Constitucional alemán .....	179
b) Tribunal Supremo Administrativo Alemán ..	180
c) Tribunal Europeo de Derechos Humanos ....	180