

Gregorio Badeni

Miembro de la Academia Nacional de Ciencias Morales y Políticas;
Profesor Titular de Derecho Constitucional en la Facultad
de Derecho y Ciencias Sociales de la Universidad de Buenos Aires
y de la Universidad Argentina de la Empresa

INSTITUCIONES
DE
DERECHO
CONSTITUCIONAL

*



ÍNDICE GENERAL

Prólogo	19
---------------	----

CAPÍTULO I

DERECHO CONSTITUCIONAL

1. <i>Concepto, contenido y evolución del derecho constitucional...</i>	39
2. <i>Las fuentes del derecho constitucional</i>	48
2.1. La constitución	49
2.2. Las leyes institucionales	49
2.3. La costumbre	50
2.4. La jurisprudencia	53
2.5. La doctrina	53
2.6. El derecho comparado	54
3. <i>La finalidad del derecho constitucional</i>	55
4. <i>Relaciones con otras disciplinas</i>	59
5. <i>La metodología del derecho constitucional</i>	63
5.1. La técnica metodológica de investigación	65
5.2. El enfoque metodológico	67
5.3. El método	69
6. <i>Constitucionalismo y estado de derecho</i>	69

CAPÍTULO II

LA CONSTITUCIÓN

7. <i>Concepto de constitución</i>	87
8. <i>Clasificación de las constituciones</i>	91
8.1. Constituciones escritas y no escritas	91
8.2. Constituciones codificadas y dispersas	93
8.3. Constituciones rígidas, flexibles y pétreas	94
8.4. Constituciones normativas, nominales y semánticas ...	97

9. <i>Formulación e interpretación de las normas constitucionales</i>	99
9.1. Reglas para la formulación de las normas constitucionales	100
9.1.1. Finalidad	101
9.1.2. Prudencia	103
9.1.3. Realismo	104
9.1.4. Tradiciones y costumbres	105
9.1.5. Estabilidad	107
9.1.6. Flexibilidad	109
9.1.7. Generalidad	109
9.1.8. Lenguaje común	110
9.1.9. Claridad	112
9.1.10. Concisión	113
9.2. Reglas para la interpretación de las normas constitucionales	114
9.2.1. Interpretación literal, extensiva y restrictiva	118
9.2.2. Interpretación auténtica, judicial y doctrinaria	119
9.2.3. Reglas de interpretación constitucional	121
9.2.3.1. Interpretación teleológica o finalista	122
9.2.3.2. Interpretación semántica	124
9.2.3.3. Interpretación sistemática	126
9.2.3.4. Interpretación dinámica	127
9.2.3.5. Reglas complementarias de interpretación constitucional	129
9.2.3.5.1. Razonabilidad	129
9.2.3.5.2. Interpretación restrictiva de las excepciones y privilegios	130
9.2.3.5.3. Presunción de constitucionalidad de los actos públicos	131
9.2.3.5.4. <i>In dubio pro libertate</i>	131
9.2.4. El Preámbulo de la Constitución	132
10. <i>La Constitución Argentina</i>	133

CAPÍTULO III

DINÁMICA DEL PODER CONSTITUYENTE

11. <i>El poder constituyente</i>	145
11.1. Poder constituyente originario y poder constituyente derivado	147
11.2. Límites del poder constituyente	148

11.3. Sujeto del poder constituyente. Legitimidad y legalidad del poder constituyente	149
12. <i>Reforma constitucional</i>	151
12.1. Procedimiento para la reforma de la Constitución Nacional en el artículo 30	153
12.1.1. Manifestación de la necesidad de reforma. Función constituyente y función preconstituyente	155
12.1.2. ¿Declaración o ley del Congreso?	155
12.1.3. Actuación separada de las Cámaras del Congreso	160
12.1.4. Quórum y mayoría necesarias para declarar la necesidad de la reforma constitucional	162
12.1.5. Alcances de la declaración de necesidad de la reforma constitucional	166
12.1.5.1. Cuestiones planteadas en la reforma de 1994	167
12.1.6. La Convención Constituyente	172
12.1.6.1. Requisitos para ser convencional	175
12.2. Constitucionalidad de la reforma constitucional	178
13. <i>Supremacía de la constitución. Concepto</i>	183
13.1. Análisis del artículo 31 de la Constitución Nacional	185
13.2. Supremacía de las leyes	186
13.3. Supremacía de los tratados	188
13.3.1. La jerarquía de los tratados internacionales en la Constitución Nacional	193
14. <i>Control de constitucionalidad</i>	200
14.1. Sistemas de control de constitucionalidad	201
14.1.1. Control político	201
14.1.2. Control judicial	205
14.2. El control de constitucionalidad en el sistema constitucional argentino	208
14.2.1. Causa judicial	209
14.2.2. Petición de parte	210
14.2.3. Interés legítimo	211
14.2.4. Las cuestiones políticas no son justiciables	211
14.3. Efectos de la declaración de inconstitucionalidad	212

CAPÍTULO IV

LA LIBERTAD CONSTITUCIONAL

15. <i>Concepto y valoración de la libertad</i>	217
---	-----

15.1. Libertad y sistemas políticos	221
15.2. Las libertades en la Constitución Nacional	228
16. <i>Relatividad de las libertades constitucionales</i>	235
17. <i>El poder de policía</i>	239
17.1. Concepto y caracteres del poder de policía	239
17.2. Limitaciones al poder de policía.....	245
17.3. Competencia de la Nación y las provincias en materia de poder de policía	247
18. <i>Legalidad</i>	250
19. <i>Igualdad y discriminación</i>	252
19.1. Prerrogativas de sangre, nacimiento y discriminación racial	258
19.2. Fueros personales y fueros reales.....	260
19.3. Igualdad fiscal	261
19.4. La igualdad y los cargos públicos	262
19.5. Derechos de los pueblos indígenas	264

CAPÍTULO V

LAS LIBERTADES CIVILES

20. <i>Libertad de vivir</i>	271
20.1. Pena de muerte.....	276
20.2. Aborto.....	277
21. <i>Libertad de tránsito y de domicilio</i>	280
21.1. Libertad de tránsito.....	281
21.2. Libertad de domicilio.....	281
22. <i>La libertad de religión</i>	283
23. <i>Libertad de enseñanza</i>	286
24. <i>Libertad de petición</i>	289
25. <i>Libertad de reunión y de asociación</i>	292
25.1. Libertad de reunión.....	293
25.2. Libertad de asociación.....	297
26. <i>Libertad de intimidad</i>	299
26.1. Límites de la libertad de intimidad	301
26.2. La intimidad de los funcionarios públicos.....	304
27. <i>El derecho ambiental</i>	305
27.1. Contenido del derecho.....	307
27.2. Preservación del ambiente y sujetos obligados	308
27.3. Sujeto activo	310
27.4. Residuos peligrosos y radiactivos	311
28. <i>Defensa del consumidor</i>	312
28.1. Ley de Defensa del Consumidor	313

CAPÍTULO VI

LIBERTAD DE EXPRESIÓN

29. <i>El pensamiento</i>	317
29.1. Expresión del pensamiento	320
29.2. Evolución histórica	322
30. <i>Libertad de prensa y libertad de imprenta</i>	324
31. <i>Extensión de la libertad de prensa</i>	328
32. <i>La regulación constitucional: art. 14</i>	332
33. <i>La regulación constitucional: art. 32</i>	334
34. <i>La regulación constitucional: art. 1º</i>	335
35. <i>La regulación constitucional: art. 33</i>	336
36. <i>La regulación constitucional: art. 43</i>	337
37. <i>La regulación constitucional: art. 68</i>	339
38. <i>La regulación constitucional: art. 83</i>	340
39. <i>La libertad de prensa en los tratados internacionales</i>	342
40. <i>Dimensión individual, institucional y estratégica de la liber- tad de prensa</i>	347
41. <i>Competencia para legislar sobre prensa</i>	354
42. <i>Jurisdicción para juzgar en materia de prensa</i>	359
43. <i>Límites de la libertad de prensa</i>	361
44. <i>Censura</i>	365
45. <i>Derecho de rectificación o respuesta</i>	368
45.1. Concepto	373
45.2. Valoración constitucional	377
45.3. Jurisprudencia extranjera.....	380
45.4. Jurisprudencia nacional	388
46. <i>Secreto profesional</i>	397
47. <i>Publicidad de actos judiciales</i>	402
48. <i>Restricciones a la libertad de prensa</i>	408
49. <i>Doctrina Campillay</i>	413
50. <i>Doctrina de la real malicia</i>	417
50.1. Formulación de la doctrina	418
50.2. Aplicación en el sistema jurídico argentino	441

CAPÍTULO VII

LAS LIBERTADES PATRIMONIALES

51. <i>Libertad de propiedad</i>	455
51.1. Antecedentes constitucionales y convenciones interna- cionales	458

51.2. Concepto constitucional.....	459
51.3. Límites de la propiedad.....	462
51.3.1. Expropiación.....	464
51.3.1.1. Competencia para expropiar.....	466
51.3.1.2. Utilidad pública.....	467
51.3.1.3. Calificación legal.....	469
51.3.1.4. Indemnización previa.....	469
51.3.1.5. Retrocesión.....	471
51.3.2. Ocupación temporánea.....	471
51.3.3. Requisición.....	473
51.3.4. Decomiso.....	475
51.4. Servicios personales.....	476
51.5. Confiscación.....	477
52. Libertad económica.....	478
53. Libertad de trabajo.....	482
53.1. El constitucionalismo social.....	483
53.2. Regulación constitucional.....	485
53.3. Garantías del trabajo.....	487
53.3.1. Condiciones de trabajo.....	488
53.3.2. Duración del trabajo.....	488
53.3.3. La retribución.....	489
53.3.4. Control, participación y colaboración en aspectos empresariales.....	490
53.3.5. Protección contra el despido y estabilidad.....	491
53.4. Organización sindical.....	493
53.4.1. Convenios colectivos de trabajo.....	495
53.4.2. Representación gremial.....	496
53.4.3. La huelga.....	497
53.5. Seguridad social.....	500
54. Libertad fiscal y poder impositivo.....	502
54.1. La relación jurídica fiscal.....	504
54.1.1. La legalidad.....	506
54.1.2. Igualdad.....	508
54.1.3. No confiscatoriedad.....	509
54.1.4. Libertad de circulación.....	512
54.1.4.1. El peaje.....	513
54.2. Clasificación de las contribuciones.....	516
54.2.1. Impuestos.....	516
54.2.2. Tasas.....	518
54.2.3. Contribuciones especiales.....	518
54.3. El ahorro obligatorio.....	519
54.4. Interpretación de las leyes fiscales.....	520

54.5. Distribución del poder impositivo.....	522
--	-----

CAPÍTULO VIII

LAS LIBERTADES POLÍTICAS

55. Concepto y extensión de la libertad política.....	529
56. Nacionalidad y ciudadanía.....	533
56.1. Regulación constitucional de la nacionalidad.....	537
57. Derecho electoral y sistema electoral.....	539
58. Concepto de soberanía popular.....	541
59. Concepto de sistema electoral.....	547
60. Técnica electoral.....	552
61. El cuerpo electoral.....	554
62. Representación política y representación funcional.....	556
63. El cuerpo electoral en la legislación argentina.....	557
64. El sufragio.....	559
65. El voto.....	561
65.1. Universalidad del voto.....	562
65.2. Igualdad del voto.....	565
65.3. El voto secreto.....	566
65.4. Obligatoriedad del voto.....	567
65.5. El voto en la legislación argentina.....	568
66. Igualdad de oportunidades entre hombres y mujeres.....	570
67. Clasificación de los sistemas electorales.....	572
67.1. Sistema de mayoría relativa.....	573
67.2. Sistema de circunscripciones y voto uninominal.....	574
67.3. Sistema de mayoría absoluta.....	576
67.4. Sistema de mayoría absoluta con voto alternativo.....	577
67.5. Sistema de voto limitado o restringido.....	578
67.6. El sistema de la Ley Sáenz Peña.....	579
67.7. Sistema de voto único no transferible.....	581
67.8. Sistemas mixtos.....	581
67.9. Sistema de representación proporcional.....	582
67.10. Sistema de representación proporcional con cláusula limitativa.....	585
67.11. Sistema de representación proporcional de media mayor.....	586
67.12. Sistema de representación proporcional con remanente mayor.....	587
67.13. Sistema de representación proporcional d'Hondt.....	587
67.14. Sistema de voto único transferible.....	588

67.15. La representación proporcional en el sistema electoral argentino	589
67.16. El voto de preferencia.....	590
68. Partidos políticos.....	592
68.1. Características y funciones	595
68.2. El rol de la oposición.....	597
68.3. Clasificación de los partidos políticos	599
68.3.1. Grandes y pequeños partidos políticos	600
68.3.2. Partidos de opinión y partidos de masa	600
68.3.3. Partidos oficialistas y partidos opositores	601
68.3.4. Partidos de derecha, centro e izquierda	601
68.3.5. Partidos constitucionalistas y autocráticos	602
68.4. Sistemas de partidos políticos	602
68.5. Regulación constitucional de los partidos políticos	604
69. Poderes de hecho y pluralismo	609
69.1. Factores de poder y factores de presión.....	613
69.2. Los grupos sociales de opinión	615
69.3. Institucionalización de los poderes de hecho	619
70. Formas semidirectas de democracia	621
70.1. El derecho de iniciativa	624
70.1.1. Regulación legislativa	625
70.2. La consulta popular	627
70.3. Las formas semidirectas y la reforma constitucional ...	629

CAPÍTULO IX

LAS GARANTÍAS CONSTITUCIONALES

71. Concepto y clasificación de las garantías constitucionales ...	637
72. Seguridad jurídica	640
73. Irretroactividad de la ley.....	643
73.1. Irretroactividad de la ley penal	645
73.2. Irretroactividad de la ley civil	647
73.3. Irretroactividad de la ley administrativa	650
73.4. Irretroactividad de la ley laboral	651
73.5. Irretroactividad de la ley fiscal.....	651
73.6. Irretroactividad de la ley previsional.....	653
73.7. Irretroactividad de la ley procesal.....	654
73.8. La retroactividad de las leyes interpretativas	656
74. La garantía del debido proceso legal.....	657
74.1. Juicio previo	658
74.2. Intervención del juez natural.....	659

74.3. Inviolabilidad de la defensa en juicio	661
74.4. Declaración contra sí mismo	666
75. Amparo	668
75.1. Amparo contra actos de autoridad pública	673
75.2. Concepto de autoridad pública.....	675
75.3. Lesión a los derechos y garantías constitucionales	676
75.4. Inexistencia de vías administrativas y judiciales idóneas.....	677
75.5. El control de constitucionalidad en el amparo	679
75.6. Amparo contra actos de particulares	680
75.7. Legitimación para promover la acción de amparo	682
75.8. Amparo por mora de la administración.....	683
76. Habeas data	685
77. Habeas corpus.....	687
77.1. Regulación legislativa del <i>habeas corpus</i>	688
77.2. Orden de arresto y autoridad competente.....	689
77.3. Tipología del <i>habeas corpus</i>	692
77.4. <i>Habeas corpus</i> y estado de sitio.....	693
77.5. Legitimación para promover la acción de <i>habeas corpus</i>	695
77.6. Declaración de inconstitucionalidad y actuación de oficio	696
78. Recurso extraordinario.....	697
78.1. Regulación legislativa del recurso extraordinario	701
78.2. Requisitos del recurso extraordinario	704
78.2.1. Requisitos comunes	705
78.2.2. Cuestión federal	707
78.2.3. Relación directa de la cuestión federal.....	710
78.2.4. Resolución contraria al derecho federal invocado	711
78.2.5. Sentencia definitiva.....	711
78.2.6. Tribunal superior de la causa.....	712
78.3. Sentencia arbitraria	713
78.4. Gravedad institucional	716
78.5. <i>Certiorari</i> y <i>per saltum</i>	718

CAPÍTULO X

LAS GARANTÍAS INSTITUCIONALES

79. Estado de sitio	723
79.1. Causales del estado de sitio	726
79.2. Competencia para declarar el estado de sitio	728
79.3. Efectos de la declaración del estado de sitio	730

79.3.1. Suspensión amplia.....	731
79.3.2. Suspensión limitada a las potestades individuales.....	731
79.3.3. Suspensión condicionada a los fines del estado de sitio.....	732
79.3.4. Suspensión de las garantías relacionadas con la libertad física.....	734
79.4. Control de razonabilidad.....	737
79.5. Arresto y traslado de personas.....	739
79.6. Derecho de opción.....	740
80. <i>Intervención federal</i>	742
80.1. Regulación constitucional.....	743
80.2. Causales de intervención federal.....	745
80.3. Autoridad provincial habilitada para requerir la intervención.....	746
80.4. Órgano competente para declarar la intervención.....	747
80.5. Alcances de la intervención federal.....	750
81. <i>El orden constitucional</i>	752
81.1. Los actos de fuerza.....	757
81.2. Consecuencias de los actos de fuerza.....	758
81.3. El derecho de resistencia.....	759
81.4. Delitos contra el Estado.....	762
81.5. Ética pública.....	763