

TEMAS DE TEORÍA DEL ESTADO



2ª EDICIÓN CORREGIDA,
ACTUALIZADA Y AUMENTADA

JORGE O. BERCHOLC

THOMSON REUTERS
LA LEY

2 974 41873186

ISBN 978-987-03-2703-2

Tirada: 400 ejemplares

without permission in writing from the Publisher and the author
or by any information storage or retrieval system,
electronic or mechanical, including photocopying and recording
or transmitted in any form or by any means.
No part of this work may be reproduced
All rights reserved

Printed in Argentina

de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiar y registrar
o transmitida en cualquier
ninguna parte de esta obra puede ser reproducida
sin los derechos reservados
Impreso en la Argentina

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723
Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires
© de esta edición, La Ley S.A.E. e I. 2014
© Jorge O. Bercholc, 2014

1ª Edición 2003
2ª Edición 2014

Eugenio
Lucía y Diego.

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
Prólogo a la 2ª edición.....	IX
Prólogo a la 1ª edición.....	XIII
CAPÍTULO I	
NUEVOS PARADIGMAS PARA LA TEORÍA DEL ESTADO. LOS ESTUDIOS INSTITUCIONALES. LA PERFORMANCE DE LAS AGENCIAS ESTATALES COMO OBJETO DE ESTUDIO DE LA MATERIA	
1. Introducción	1
2. La ciencia de la política y del Estado como ciencia fáctica	3
3. Lo político como objeto de estudio.....	4
4. El modo de conocimiento científico y lo político	9
5. El paradigma científico, su legitimación social y política.....	12
6. El rol actual de la educación y de la Universidad. Su relación con el estudio del Estado y de la política en las facultades de derecho	17
7. Pertinencia de la incorporación de perspectivas y contenido politológico y sociológico en los programas de estudio de la Teoría del Estado	20
Bibliografía citada y consultada	23

CAPÍTULO II

LOS DERECHOS POLÍTICOS. ALGUNOS CASOS HISTÓRICOS NOTABLES DE CERCENAMIENTO A LOS DERECHOS POLÍTICOS

A) "...y para todos los hombres del mundo que quieran habitar en el suelo argentino..." a propósito de la ley de residencia	25
---	----

	Pág.
1. La sanción de la ley 4144 y el contexto político y social de la época.....	25
2. La evolución jurisprudencial de la Corte Suprema en el tratamiento de esta ley.....	29
3. Paradojas ideológicas y jurisprudenciales.....	32
Fallos citados sobre ley 4144 de residencia y expulsión de extranjeros por actividades políticas y sindicales.....	33
B) El delito ideológico de ser comunista. A propósito de la ley 17.401.....	33
1. La sanción de la ley 17.401 y el contexto político y social de la época.....	33
2. El contenido de la ley. Una lectura politológica y sociológica.....	35
3. La aplicación de la ley. La jurisprudencia de la Corte Suprema....	38
4. Comentario final.....	42
Fallos citados sobre ley 17.401 de represión por ideología comunista	43

CAPÍTULO III

NIVELES DE LEGITIMACIÓN Y EXPANSIÓN DE LA DEMOCRACIA EN LA ARGENTINA

1. Introducción.....	45
2. Niveles de legitimidad y expansión democráticas.....	49
2.1. Esquema analítico.....	49
2.2. Una advertencia crucial.....	50
2.3. Análisis por niveles conceptuales.....	51
3. Esquema demostrativo de entrecruzamientos, tensiones e implicancias de los niveles analizados.....	66
4. Nuevas tensiones, nuevas dicotomías de legitimidad.....	68
5. La democracia, ¿se puede democratizar?.....	69
Bibliografía.....	72

CAPÍTULO IV

CRISIS EN EL MODELO DE ESTRATIFICACIÓN SOCIAL, PARTICIPACIÓN Y REPRESENTACIÓN POLÍTICA

1. La emergencia "permanente" del Estado democrático. Crisis en el modelo de estratificación social, participación y representación.....	75
2. Sobre la participación: estratificación social, expansión de la ciudadanía y nuevos modos participativos.....	81

	Pág.
3. Sobre la representación: límites y complejidades de la representación política.....	83
4. El déficit de las dimensiones representativas en el Parlamento.....	86
5. ¿A quién representa el Parlamento?.....	88
CAPÍTULO V	
LA OPINIÓN PÚBLICA Y LOS MEDIOS DE COMUNICACIÓN MASIVA. ARTICULACIONES Y TENSIONES CON EL SISTEMA POLÍTICO DEMOCRÁTICO	
1. La democracia y la opinión pública.....	94
2. La opinión pública en perspectiva histórica.....	96
3. La cultura de masas: una aproximación a la evolución histórica del concepto.....	100
4. El diario para los modernos como el foro para los antiguos.....	103
5. La industria cultural y la cultura tecnológica o la masa vista negativamente.....	107
6. La opinión pública. Diversidad de conceptos y problemas para su definición.....	109
a) La opinión.....	110
b) Lo público.....	111
7. Los medios de comunicación y la opinión pública.....	112
8. Redefiniendo la opinión pública.....	113
9. Proceso comunicacional y comunicación de masas. Perspectivas y conceptos desde la Teoría de la Comunicación.....	118
a) La relación de comunicación. El proceso comunicacional.....	119
b) La relación de información.....	121
c) La comunicación de masas. Características del proceso de comunicación de masas.....	123
d) Las características del emisor-comunicador.....	125
e) Las características del receptor en la comunicación de masas.....	127
f) Características de la emisión masiva.....	128
g) Sobre la comunicación política.....	130
h) Los aspectos semiológicos.....	136
i) Las características de los medios de comunicación audiovisuales.....	139
10. La cuestión de la propiedad de los medios de comunicación masiva. Las corporaciones multinacionales multimedia.....	144
a) La desregulación de las telecomunicaciones y la formación de los multimedia en los EEUU.....	148

	Pág.
b) El mapa de las fusiones y las corporaciones multimedia	151
c) La situación jurídica y las corporaciones multimedia en Argentina.....	154
11. Datos sobre la evolución de la jurisprudencia de la Corte Suprema en materia de opinión pública.....	163
12. La ley 26.522 de servicios audiovisuales. El conflicto con el Grupo Clarín. Antecedentes previos a la sentencia definitiva de la Corte Suprema.....	166
a) Diez tesis (político-sociológicas) sobre el conflicto agrario	167
b) Una sentencia miope. El caso "Clarín". La sentencia de la Cámara Civil y Comercial Federal	173
c) Antes de la sentencia de la Corte Suprema sobre la ley de medios	179
Bibliografía citada y consultada	183

CAPÍTULO VI

DEL PARTIDO DE MASAS AL PARTIDO POLÍTICO
MEDIÁTICO. EL LENGUAJE DE LOS MEDIOS
AUDIOVISUALES CONDICIONANTE DE LA
COMUNICACIÓN POLÍTICA Y GENERADOR DE UNA
TIPOLOGÍA ESPECÍFICA DE ACCIÓN POLÍTICA Y DE
PARTIDOS POLÍTICOS

Introducción	187
1. Sobre los partidos políticos.....	189
a) Los partidos organizativos de masas o de aparato.....	189
b) Los partidos atrapado o partidos electorales	191
c) Globalización tecnológica, medios de comunicación audiovisuales y mutación de los partidos políticos	196
2. Recapitulando sobre los efectos de la comunicación de masas y los medios audiovisuales en la acción política y los partidos políticos	200
3. Caracterizando al partido mediático	204
Bibliografía.....	206

CAPÍTULO VII

CONFLICTOS EN EL DISEÑO INSTITUCIONAL DE LA
DIVISIÓN DE PODERES

1. El Parlamento ante el decisionismo y la delegación legislativa permanente	209
--	-----

	Pág.
2. El Poder Ejecutivo como productor de normas. El control parlamentario de los DNU —decretos de necesidad y urgencia— en la Argentina	212
3. El Control Parlamentario de los DNU en el derecho comparado.....	219

CAPÍTULO VIII

LA INSTITUCIÓN PRESIDENCIAL COMO ÁREA
ESPECÍFICA DE ESTUDIO

1. La institución presidencial como área específica de estudio. Estado actual del arte.....	225
2. La importancia institucional de los discursos presidenciales de apertura de la Asamblea Legislativa	229
Bibliografía.....	233

CAPÍTULO IX

LA PRESIDENCIA EN LA ARGENTINA A TRAVÉS DE
LOS DISCURSOS DE APERTURA DE LA ASAMBLEA
LEGISLATIVA, 1983-2011

1. Introducción	235
Breve guía de pautas metodológicas.....	238
2. Veinte tesis que caracterizan a los discursos presidenciales	239
3. ¿De qué hablaron los presidentes argentinos entre 1983 y 2011? Análisis por presidencia.....	250
Presidencia de Alfonsín.....	250
La política	250
El Estado	251
La economía.....	251
Primera Presidencia de Menem	252
La economía.....	252
La política	253
El Estado.....	254
Segunda Presidencia de Menem.....	254
La economía.....	254
El desempleo.....	254
La política	255
El Estado.....	256

	Pág.
Presidencia de De la Rúa.....	256
La economía.....	256
La política.....	257
El Estado.....	257
Voluntarismo y realidad política.....	257
Presidencia de Duhalde.....	258
La economía.....	258
La política.....	258
Presidencia de Kirchner.....	259
La economía.....	259
El Estado.....	260
La política.....	261
La educación.....	262
Presidencia de Cristina Fernández.....	262
La economía.....	262
La política.....	262
El Estado.....	263
La educación.....	263
Referencias bibliográficas.....	264

CAPÍTULO X

LA DIVISIÓN DE PODERES. CUESTIONES ACTUALES
SOBRE EL ROL DEL PODER JUDICIAL

1. El Poder Judicial y la Corte Suprema de Justicia como poder político.....	265
2. El carácter poco democrático del control de constitucionalidad.....	267
3. ¿Qué grado de independencia de la Corte Suprema a efectos de la funcionalidad del sistema político?.....	283
4. ¿Qué Corte Suprema tendremos?.....	287
Bibliografía citada y consultada.....	292

CAPÍTULO XI

EL JUICIO POR JURADOS Y SUS POSIBLES BENEFICIOS
PARA LA DEMOCRATIZACIÓN Y PUBLICIDAD
DEL ACCIONAR DE LA JUSTICIA

1. Juicio por jurados y participación ciudadana en la administración de justicia.....	302
---	-----

	Pág.
2. Juicio por jurados y publicidad de los actos de la jurisdicción.....	304
3. Juicio por jurados y representación de los intereses diversos de la comunidad a través de un reclutamiento de jueces que responda a cli- vajes variados.....	307
4. Algunas razones para la desconfianza en el juicio por jurados.....	308
Comentario final.....	309

CAPÍTULO XII

DIEZ "TIPS" (CONSEJOS) SUGERIDOS PARA UNA
APROXIMACIÓN A LA CUESTIÓN DEL CONTROL
DEL PODER DESDE LA SOCIOLOGÍA POLÍTICA
Y LA INGENIERÍA INSTITUCIONAL

1. La fragmentación del poder.....	313
2. La difusa delimitación de roles y funciones de los poderes del Estado.....	313
3. La burocratización del poder.....	314
4. La tecnocratización del poder.....	315
5. Cooperación y diálogo institucional para el equilibrio de las relacio- nes interpoderes.....	316
6. Un necesario rediseño institucional del esquema de división funcio- nal del poder.....	317
7. La eficacia de la generación de vías institucionales de participación ciudadana a efectos del control del poder.....	318
8. El control del poder no institucionalizado.....	319
9. El control y la transparencia de la financiación de la actividad políti- ca.....	320
10. La territorialidad y descentralización del poder, dotación de recursos financieros.....	320
Bibliografía del autor aplicable al tema.....	321

CAPÍTULO XIII

LOS PROCESOS DE DESCENTRALIZACIÓN EN
SISTEMAS POLÍTICOS DEMOCRÁTICOS EN VÍAS
DE CONSOLIDACIÓN

1. Introducción.....	323
2. ¿Por qué y para qué descentralizar?.....	324

	Pág.
3. Complejidades en la justificación teórica de la descentralización en articulación con la democracia	325
a) Justificación "democratista"	326
b) Justificación "republicanista"	330
c) Justificación "sistémica"	332
d) Justificación por aplicación del principio de subsidiariedad.....	336
4. El sujeto colectivo social destinatario de la descentralización	338
5. Descentralización y globalización	340
6. Esquema conceptual de las categorías utilizadas.....	341
7. Conclusiones.....	341
Bibliografía citada y consultada	343

CAPÍTULO XIV

EL CONCEPTO DE CALIDAD INSTITUCIONAL
EN LOS DISCURSOS PRESIDENCIALES
EN LA ARGENTINA

1. Introducción	345
2. El concepto de calidad institucional	346
3. Los discursos presidenciales y la calidad institucional	348
a) De la Rúa y la calidad institucional: el "ajuste" de la política.....	348
b) Kirchner y la calidad institucional: calidad institucional para todos	349
c) Cristina y la calidad institucional: vetos, división de poderes y decretos de necesidad y urgencia.....	351
d) Cantidad y frecuencia de decretos de necesidad y urgencia.....	351
Bibliografía.....	354

CAPÍTULO XV

ELEMENTOS PARA UNA TEORÍA DE LOS ESTADOS
SUPRANACIONALES. LA DINÁMICA POLÍTICA Y
ECONÓMICA DE LA GLOBALIZACIÓN

Introducción	355
1. La globalización como proceso histórico	358

	Pág.
2. Los flujos migratorios y su importancia para el proceso de homogeneización cultural	363
3. Concentración económica y crisis de gobernabilidad de los Estados Nacionales. Las dimensiones económicas de la globalización	367
4. Globalización y hegemonía a través del comercio	373
5. La dinámica política de los procesos de integración económica	375
6. La institucionalización de la concentración económica.....	384
7. Centralización política. Superposición de estructuras burocrático-jurídico-políticas en distintos niveles estatales.....	386
8. Tensiones e implicancias entre el proceso de supranacionalidad —centralización política— y las posibilidades de expansión y legitimación democráticas. El denominado "déficit democrático"	391
9. La globalización y su modelo de estratificación social.....	395
10. Un inventario de elementos para una teoría de los Estados supranacionales.....	398
Bibliografía.....	400

I. INTRODUCCIÓN

¿Como delimitar el objeto de estudio de la Teoría del Estado? Literalmente la voz nos remite a una forma de percibir al Estado como un fenómeno en sí mismo —ciertamente lo es—, cuya centralidad merece un estudio específico, delimitado y, según algunos extremos, hasta autorreferencial.

Sin perjuicio de la centralidad del Estado en todo análisis que involucre fenómenos políticos contemporáneos, resulta más explícito y abarcativo su estudio desde la perspectiva de la Ciencia Política en general, en relación y como parte de ella. Dicho de otro modo, debe entenderse a los estudios sobre el Estado, como parte