

**Claudio Daniel Gómez**

---

Premio Asociación Argentina de Derecho Procesal (Año 2003–2004)  
Juez de Primera Instancia del Poder Judicial de la Provincia de Córdoba

**FUNDAMENTOS  
DE DERECHO  
CONSTITUCIONAL**

**INCIDENCIAS DEL CÓDIGO CIVIL  
Y COMERCIAL DE LA NACIÓN**

- **Los derechos fundamentales como límite al poder y el control de razonabilidad de las normas**
- **El debido proceso adjetivo en materia civil y penal**
- **El Código Civil y Comercial de la Nación y sus influencia en las tutelas preferentes y en la acción preventiva de daños**

Córdoba  
2017

## INDICE GENERAL

---

Pórtico de presentación.....	9
Abreviaturas .....	15

### *Cápitulo I*

#### **Los principios y los derechos fundamentales. (Conflictos entre derechos fundamentales y el principio de justicia)**

I. Introducción .....	17
II. Conflictos de derechos .....	18
III. Principio de justicia .....	28

### *Cápitulo II*

#### **Los derechos fundamentales como límite al poder**

I. Los derechos y la necesidad de una mayor participación de los ciudadanos .....	35
II. La función constitucional de los jueces. La necesidad de la eficacia de los derechos .....	42
III. El test de razonabilidad y el principio de igualdad en la tarea de control de constitucionalidad .....	59
IV. El principio de igualdad y la discriminación inversa .....	69
V. El control del crecimiento del poder .....	73

VI. Los derechos fundamentales y la tarea de interpretación constitucional .....	80
VII. Necesidad de independencia y desafíos del poder judicial .....	87

### Capítulo III

#### El principio de razonabilidad

I. Introducción .....	95
II. El fundamento constitucional del principio de razonabilidad .....	99
III. El principio de legalidad y la razonabilidad de las leyes en la Corte Suprema de Justicia de la Nación .....	100
1. El principio de legalidad .....	100
2. El principio de razonabilidad .....	102
IV. Necesidad de una mayor operatividad del principio de razonabilidad .....	107
V. Las dimensiones cuantitativa y cualitativa del principio de razonabilidad .....	114
1. La razonabilidad cuantitativa .....	114
2. La razonabilidad cualitativa .....	116
VI. El principio de razonabilidad y la argumentación .....	118
VII. Razonabilidad, justicia y equidad .....	120
VIII. El principio de razonabilidad instrumental .....	123
IX. La irrazonabilidad sobreviniente .....	125
X. El principio de razonabilidad procesal .....	127
XI. El principio de razonabilidad y las emergencias económicas .....	130
XII. El principio de razonabilidad en el Código Civil y Comercial de la Nación .....	136

### Capítulo IV

#### El sistema de control de constitucionalidad de las normas

I. La Constitución y la supremacía constitucional .....	139
---	-----

II. Control de constitucionalidad y la jurisdicción internacional .....	142
III. Presupuestos del control de constitucionalidad .....	157
IV. Lo político y lo jurídico: dos ámbitos diferenciados en el control de constitucionalidad .....	167
V. La dimensión política del control de constitucionalidad y el cuestionamiento de la legitimidad de su ejercicio por el poder judicial .....	179
VI. El control de constitucionalidad y rol paradigmático de las cortes y tribunales constitucionales .....	189
VII. ¿Control de constitucionalidad por el poder político? .....	194
VIII. El problema de la jerarquía de las fuentes normativas y el valor de las decisiones internacionales .....	197
IX. El Código Civil y Comercial, los Tratados y la supremacía constitucional .....	202

### Capítulo V

#### El debido proceso y el principio de la tutela judicial efectiva

I. Las garantías constitucionales y el debido proceso legal adjetivo .....	207
II. El derecho a la jurisdicción y el principio de la tutela judicial efectiva. las tutelas procesales diferenciadas .....	212
III. El debido proceso, los tribunales administrativos y las facultades jurisdiccionales de los agentes fiscales .....	232
IV. Principio de la "justicia preventiva" .....	236
V. Principio de la aplicación inmediata de las leyes procesales, del juez natural y de la "perpetuatio iurisdictionis" .....	243
VI. Las pruebas científicas y el debido proceso .....	251

### Capítulo VI

#### El debido proceso en materia penal

I. El debido proceso y la búsqueda de la verdad en el proceso penal .....	261
---	-----

II. Exclusión de las pruebas inválidas .....	265
III. Principio de "justicia pronta" y razonable .....	270
IV. Principio de presunción de inocencia e "in dubio pro reo" .....	272
V. Prohibición de declarar contra sí mismo .....	276
1. Derecho a no declarar o a declarar bajo la presencia de un abogado .....	276
2. Prohibición de tormentos y azotes .....	278
3. Derecho a no prestar juramento .....	278
4. Prohibición del acusado de actuar como "órgano de prueba" .....	279
VI. Los delitos de lesa humanidad, imprescriptibilidad y el "principio de legalidad" .....	281
VII. Derecho del querellante particular .....	289
VIII. Acusación y sentencia en materia penal .....	291
IX. Prohibición de la pena de muerte .....	293
X. Inviolabilidad del domicilio y de los papeles privados .....	293
XI. Finalidad de las cárceles .....	297
XII. Indemnización por privación ilegítima de la libertad .....	298

### Capítulo VII

#### Derechos y garantías en materia Penal -continuación

I. Derecho a la única o doble instancia .....	301
II. Prohibición del doble juzgamiento y la revisión de la cosa juzgada irrita: un debate abierto .....	308
III. La "intervención de llamadas telefónicas" en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación a propósito del caso: "Quaranta" .....	316
1. Requisitos de las intervenciones telefónicas .....	318
a. Judicial .....	318
b. Especialidad .....	319
c. Proporcionalidad .....	319

d. Excepcionalidad y necesidad .....	319
e. Motivación suficiente .....	319

### Capítulo VIII

#### La justicia «de acompañamiento» en la constitución y en el código civil y comercial de la nación. (Los sujetos de tutela preferente y el principio de la tutela diferenciada de los derechos y «situaciones sensibles»)

I. Hacia la efectividad de los derechos sociales .....	325
II. La tutela de sujetos preferentes y las situaciones sensibles .....	328
III. La protección de las personas con discapacidad .....	331
1. El sistema de apoyo en la toma de decisiones en el Código Civil y Comercial de la Nación .....	332
1.a. Aplicación del código civil y comercial de la nación en el tiempo .....	342
2. El derecho sucesorio y la tutela de las personas con discapacidad .....	343
IV. Las mujeres como sujeto de tutela preferente: las situaciones de violencia domestica .....	352
V. El derecho de los niños, niñas y adolescentes y los mandatos de efectividad .....	364
1. Los niños en conflicto con la ley penal .....	365
2. Los derechos económicos, sociales y culturales de los niños .....	371
3. Responsabilidad social de la empleadora respecto de alimentos debidos por sus empleados en el código civil y comercial de la nación .....	383
VI. Derechos de las comunidades indígenas .....	386

### Capítulo IX

#### La protección diferenciada del derecho a la salud

.....	391
-------	-----

## Capítulo X

### Derecho a la prevención de daños

I.	Introducción .....	405
II.	El tratamiento procesal y fuera de la responsabilidad civil de la tutela preventiva .....	406
III.	La prevención mirada desde la Constitución .....	408
IV.	La vía reparatoria como única salida en la concepción clásica de la responsabilidad civil .....	412
V.	La función preventiva en normas específicas con anterioridad al Código Civil y Comercial de la Nación .....	416
VI.	La función preventiva en el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación la supresión de la función punitiva .....	419
VII.	Aspectos sustanciales de la acción preventiva .....	426
VIII.	¿Es exigible el factor de atribución? .....	437
IX.	Aspectos procesales de la acción preventiva .....	439
X.	Otras características del proceso preventivo .....	445
XI.	Derecho transitorio. Aplicación de la ley en el tiempo .....	448
XII.	Mandato preventivo. Flexibilización del principio de congruencia .....	448
XIII.	La tutela preventiva en materia de libertad de prensa .....	454
XIV.	Derecho al proceso y prevención del abuso procesal .....	461
XV.	Final .....	463
	 Reglas de Brasilia sobre acceso a la justicia de las personas en condición de vulnerabilidad .....	 465
	 Bibliografía General .....	 483