

GERMAN J. BIDART CAMPOS

MANUAL DE LA CONSTITUCION REFORMADA

Tomo I

CUARTA REIMPRESIÓN



SOCIEDAD ANÓNIMA EDITORA,
COMERCIAL, INDUSTRIAL Y FINANCIERA

ÍNDICE GENERAL

Prefacio	9
CONSTITUCIÓN FEDERAL DE LA REPÚBLICA ARGENTINAS	13
INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CON JERARQUÍA CONSTITUCIONAL:	
Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre	99
Declaración Universal de Derechos Humanos	107
Convención Americana sobre Derechos Humanos	115
Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales	145
Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos y su Protocolo Facultativo	159
Convención para la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio	187
Convención Internacional sobre Eliminación de todas las Formas de Discriminación Racial	193
Convención sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación contra la Mujer	209
Convención contra la Tortura y otros Tratos o Penas Cruelles, Inhumanos o Degradantes	225
Convención sobre los Derechos del Niño	243

CAPÍTULO I

LA ESTRUCTURA, EL CONTENIDO Y LAS FUENTES DEL DERECHO CONSTITUCIONAL

I. EL TRIALISMO EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL	269
El orden de conductas, o dimensión sociológica	270

El orden de normas, o dimensión normativa o normológica .	271
El orden de valor, o dimensión dikelógica	272
II. EL DERECHO CONSTITUCIONAL FORMAL Y MATERIAL ...	273
La constitución formal	275
La constitución material	275
El bloque de constitucionalidad	276
La fuerza normativa de la constitución	276
La coincidencia, discrepancia, u oposición entre la constitución formal y la constitución material	277
III. LAS FUENTES:	
Las fuentes formales y materiales	278
Las fuentes del derecho constitucional argentino	278
El derecho espontáneo	279
El derecho judicial	282
Las fuentes en relación con la validez y la vigencia	283
La interrelación de vigencia y validez	284
El derecho internacional público	285
Las fuentes históricas	289

CAPÍTULO II

LA TIPOLOGÍA DE LA CONSTITUCIÓN

I. LOS TIPOS Y LA CLASIFICACIONES DE LAS CONSTITUCIONES:	
Los tres tipos puros	291
Las clases de constitución	292
II. LA TIPOLOGÍA DE LA CONSTITUCIÓN FORMAL ARGENTINA:	
Su caracterización general	294
El preámbulo	296
El orden normativo de la constitución formal	298
<i>Normas "operativas" y "programáticas"</i>	299
<i>Normas que no son susceptibles de reglamentación</i>	302

III. LA TIPOLOGÍA DE LA CONSTITUCIÓN ARGENTINA DESPUÉS DE LA REFORMA DE 1994:	
¿Es una "nueva" constitución?	302
El techo ideológico	303
La vigencia normológica de las normas no reformadas	303
¿Las leyes complementarias sólo pueden dictarse una vez?	304
La rigidez	304
Las cláusulas transitorias	306
IV. LA DINÁMICA DE LA CONSTITUCIÓN:	
La constitución en la movilidad del régimen político	306
<i>El reflejo de las normas de la constitución formal en la constitución material</i>	307
Las mutaciones constitucionales	308

CAPÍTULO III

LA INTERPRETACIÓN Y LA INTEGRACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN

I. LA INTERPRETACIÓN:	
Algunas pautas preliminares	311
La interpretación "de" la constitución y "desde" la constitución	312
Qué es interpretar	313
<i>Las clases de interpretación</i>	313
II. LA INTEGRACIÓN:	
La carencia de normas	315
<i>Los mecanismos de integración</i>	316
La relación de confluencia entre integración e interpretación	316
La carencia dikelógica de normas y la supremacía de la constitución	317
<i>Las leyes injustas</i>	317
III. LAS PAUTAS DE LA INTERPRETACIÓN:	318

IV. LA INTERPRETACIÓN, Y EL CONTROL CONSTITUCIONAL: Sus relaciones	320
---	-----

CAPÍTULO IV

EL SISTEMA AXIOLÓGICO DE LA CONSTITUCIÓN

I. "LETRA" - "ESPIRITU" - "RAIZ HISTÓRICA": EL TEXTO Y EL CONTEXTO: Su sentido	323
II. PRINCIPIOS, VALORES Y NORMAS: Las diferencias y las aproximaciones	326
El plexo de principios, valores y derechos en la parte orgánica	328
<i>El artículo 75</i>	328
<i>Otras normas de la parte orgánica</i>	329
La expansión de sentido del plexo axiológico en la parte orgánica	330
<i>La relación con los derechos</i>	331
<i>Conclusión</i>	332

CAPÍTULO V

LA SUPREMACÍA Y EL CONTROL DE LA CONSTITUCIÓN

I. LA FORMULACIÓN CLÁSICA DE LA DOCTRINA Y SUS AL- CANCES: Su caracterización general	333
<i>La actualización contemporánea</i>	334
<i>La jerarquía normativa</i>	334
<i>Supremacía y reforma constitucional</i>	335
<i>La supremacía en el tiempo</i>	336
<i>El control de constitucionalidad: su significado</i>	336
<i>El control constitucional y la interpretación</i>	338
La doctrina de la supremacía constitucional y la inconsti- tucionalidad "dentro" de la constitución	338

II. LOS REAJUSTES CONTEMPORÁNEOS DE LA SUPREMA- CÍA CONSTITUCIONAL: La doctrina de la supremacía constitucional de cara al nuevo derecho internacional	339
La incidencia en el control interno de constitucionalidad ..	341
La modificación de la doctrina de la supremacía constitu- cional en el actual derecho constitucional argentino	342
<i>La tesis que rechazamos</i>	344
<i>Las tesis que sostenemos</i>	345
III. LAS RELACIONES ENTRE LA SUPREMACÍA CONSTITU- CIONAL Y EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD: El panorama después de la reforma de 1994	347
Las materias controlables	349
<i>Una diferencia entre "cuestión constitucional", "cues- tión política" y control</i>	351
<i>El control del derecho extranjero aplicable en jurisdic- ción argentina</i>	352
El control de constitucionalidad "a favor" del estado por "acto propio"	352
La supremacía y el derecho judicial de la Corte Suprema ..	352
La inconstitucionalidad como efecto de actividad lícita del estado	353
La inconstitucionalidad en el tiempo	354
La inconstitucionalidad "por omisión" y su control	354
IV. LA ORGANIZACIÓN DEL CONTROL: Los sistemas posibles de control	356
Los sistemas de control en nuestro derecho constitucional (federal y provincial)	359
<i>Las variables del control en el derecho público provin- cial</i>	363
La legitimación procesal	364
El marco de condicionamiento y las bases de control	365
El alcance, los caracteres y las posibilidades del control ...	367
V. LA SUPREMACÍA EN RELACIÓN CON EL DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO: Constitución, tratados, leyes	370

CAPÍTULO VI

EL PODER CONSTITUYENTE

I. EL PODER CONSTITUYENTE "ORIGINARIO" Y "DERIVADO":

Su caracterización general.....	373
El poder constituyente en el derecho constitucional argentino.....	375

II. LA REFORMA DE LA CONSTITUCIÓN EN EL ART. 30:

La duda sobre la rigidez.....	377
La rigidez clásica: los requisitos formales y los contenidos pétreos.....	380
Las etapas de la reforma, y sus requisitos y alcances.....	380
<i>Algunos efectos de la reforma</i>	383
La fijación del temario que el congreso deriva a la convención para su reforma, y el caso de la reforma de 1994.....	383
<i>Nuestra opinión frente a la ley 24.309</i>	384
Las principales reformas: casos de 1949, 1957, 1972 y 1994.....	385

III. EL PODER CONSTITUYENTE DE LAS PROVINCIAS:

Su encuadre.....	386
El novísimo ciclo constituyente provincial a partir de 1985.....	387

IV. EL CASO Y LA SITUACIÓN DE LA CIUDAD DE BUENOS AIRES:

La reforma de 1994.....	388
Apéndice: Ley 24.309. Declaración de la necesidad de la reforma de la constitución.....	391

CAPÍTULO VII

EL ESTADO ARGENTINO Y SU ENCUADRE CONSTITUCIONAL

I. INTRODUCCIÓN:

Los nombres del estado.....	405
-----------------------------	-----

Los elementos del estado.....	406
A) <i>La población</i>	406
<i>La nación</i>	408
B) <i>El territorio</i>	409
<i>Jurisdicción, dominio y territorio</i>	411
II. LA NACIONALIDAD Y LA CIUDADANÍA:	
Su caracterización general.....	412
La nacionalidad y la ciudadanía en nuestro derecho constitucional: sus clases.....	413
<i>La ley 346, y la reforma constitucional de 1994</i>	413
<i>La subsistencia de la identidad constitucional entre nacionalidad y ciudadanía</i>	414
<i>La nacionalidad "por naturalización"</i>	415
La pérdida de la nacionalidad.....	415
La "pérdida" de la "ciudadanía".....	416
La "unidad" de nacionalidad.....	417
<i>La doble nacionalidad</i>	417
<i>La "ciudadanía provincial"</i>	417
La nacionalidad por matrimonio.....	418
Los tratados internacionales sobre derechos humanos.....	418
La protección de nacionales y extranjeros.....	419
III. EL DERECHO CONSTITUCIONAL DE LOS EXTRANJEROS:	
El ingreso y la admisión.....	419
<i>El asilo político</i>	420
<i>Los refugiados</i>	420
La inmigración.....	420
La permanencia y la expulsión de extranjeros.....	421
<i>Los tratados internacionales de derechos humanos</i>	424
Las personas jurídicas extranjeras.....	425
IV. EL PODER Y EL GOBIERNO:	
La legitimidad "de origen", y "de ejercicio".....	425
<i>Los gobernantes de facto</i>	426
La soberanía.....	427
El gobierno federal.....	427
La república y la representación.....	428
Las formas "semidirectas".....	429

V. LAS FORMAS DE ESTADO:	
El federalismo y la democracia	430
VI. LAS OBLIGACIONES CONSTITUCIONALES:	
Su encuadre	432
Los deberes del hombre: sus modalidades y clases	432
<i>La fuente de las obligaciones de los particulares</i>	434
<i>Las obligaciones correlativas de los derechos personales</i>	434
<i>La objeción de conciencia</i>	434
Las obligaciones del estado	435

CAPÍTULO VIII

LA DESCENTRALIZACIÓN POLÍTICA Y EL FEDERALISMO

I. LA ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL DEL ESTADO	
FEDERAL:	437
El federalismo argentino	438
El derecho "federal"	439
<i>La supremacía del derecho federal</i>	439
Las tres relaciones típicas de la estructura federal	440
<i>La subordinación</i>	440
<i>La participación</i>	441
<i>La coordinación</i>	441
El reparto de competencias	441
II. LAS PROVINCIAS:	
Su caracterización general	444
Las nuevas provincias	445
Los límites y conflictos interprovinciales	446
Los supuestos de extraterritorialidad	448
La unidad y la integridad territoriales	449
III. EL RÉGIMEN MUNICIPAL:	
Los municipios: de 1853-1860 a 1989	450
El reconocimiento en la reforma de 1994	451

IV. LA REGIONALIZACIÓN:	
Su admisión expresa en la reforma de 1994	452
La competencia provincial y su alcance	453
V. LA CIUDAD DE BUENOS AIRES:	
Su autonomía	455
<i>Cuál es la entidad política de la ciudad</i>	456
VI. LOS LUGARES DE JURISDICCIÓN FEDERAL:	
Las innovaciones con la reforma de 1994	457
<i>La ciudad capital</i>	458
<i>Los "enclaves" en las provincias</i>	458
Los territorios nacionales	459
VII. LA INTERVENCIÓN FEDERAL:	
La garantía federal	460
El art. 6º y los tipos de intervención	460
La aplicación práctica de la intervención federal	463
El acto de intervención	464
El interventor o "comisionado" federal	466
VIII. LA DINÁMICA DEL FEDERALISMO:	
Sus debilidades	468
El federalismo concertado	469
El principio de lealtad federal	470
IX. EL ESQUEMA DEL FEDERALISMO DESPUÉS DE LA REFORMA DE 1994:	
La nueva normativa	470

CAPÍTULO IX

EL SISTEMA DE DERECHOS

I. LA PARTE DOGMÁTICA DE LA CONSTITUCIÓN:	
La evolución del constitucionalismo clásico	473
<i>Las tres generaciones de derechos</i>	476
<i>Los derechos humanos</i>	476

Las declaraciones de derechos: su génesis histórica e ideológica	476
<i>El "fundamento" de los derechos</i>	478
<i>Las normas</i>	479
El sistema de derechos al despuntar el siglo XXI	479
II. LOS DERECHOS EN NUESTRO ACTUAL DERECHO CONSTITUCIONAL:	
El sistema de derechos y la reforma de 1994	480
<i>Los tratados internacionales de derechos humanos</i>	481
La democracia y el sistema de valores en la reforma de 1994	481
Listado de los derechos personales	483
Un agrupamiento de materias relacionadas con los derechos	489
Los derechos humanos y la interpretación constitucional ..	490
III. LA CARACTERIZACIÓN DE LOS DERECHOS Y DE SU DECLARACIÓN:	
Las pautas fundamentales	492
<i>Los derechos y la responsabilidad del estado</i>	496
El sujeto activo (o titular) de los derechos	497
El sujeto pasivo de los derechos	499
Las obligaciones constitucionales que recíprocamente a los derechos	501
<i>Los derechos "por analogado" y la obligación "activamente universal"</i>	502
El ámbito territorial y personal de aplicación de la declaración de derechos	503
Las situaciones jurídicas subjetivas que no son derechos subjetivos	504
IV. EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS:	
Su encuadre y sus características	506
El estado, sujeto pasivo	507
El derecho internacional y el derecho interno	508
El rango del derecho internacional de los derechos humanos en el derecho interno argentino	508
Las obligaciones del estado	509
El derecho humanitario y de refugiados	510

Las obligaciones de las provincias	510
V. EL DERECHO PÚBLICO PROVINCIAL Y LOS DERECHOS HUMANOS:	
El posible acrecimiento de los derechos del plexo federal ..	510
VI. LOS DERECHOS Y LA LEGITIMACIÓN PROCESAL:	
La legitimación, problema constitucional	512
<i>La legitimación para promover el control constitucional</i> ..	513
El juez y la legitimación	514
VII. LOS PRINCIPIOS DE LEGALIDAD Y DE RAZONABILIDAD:	
La formulación y la finalidad del principio de legalidad ...	514
El tránsito del principio de legalidad al de razonabilidad:	
La regla de la razonabilidad	515
<i>La formulación y finalidad del principio</i>	516

CAPÍTULO X

LA LIBERTAD Y LA IGUALDAD JURÍDICAS

I. LA LIBERTAD COMO DERECHO DE LA PERSONA HUMANA		519
Los contenidos de la libertad jurídica		519
La libertad física		521
La libertad de intimidad		522
El sentido personalista de la intimidad		523
<i>Ejemplos de conductas autorreferentes resguardadas en la intimidad</i>		523
Las proyecciones de la libertad de intimidad		524
<i>La intimidad de los menores</i>		526
La "juridicidad" de la intimidad		527
Los tratados internacionales		527
El derecho a la identidad personal		527
<i>El derecho a la diferencia</i>		528
El habeas data		529
II. LA IGUALDAD JURÍDICA:		
Su concepto		529
<i>La reforma de 1994</i>		530

El derecho judicial en materia de igualdad	532
La discriminación	534
<i>La discriminación "inversa"</i>	535
La igualdad ante la ley: su insuficiencia - La plenitud de igualdad jurídica	536
<i>El problema de la violación de la igualdad por la jurisprudencia contradictoria</i>	537
<i>La variación temporal en la interpretación y aplicación judiciales de la ley penal</i>	538
La igualdad en las relaciones privadas	538
La igualdad en la admisión en los empleos	539
La igualdad en los impuestos y las cargas públicas	540

CAPÍTULO XI

LA LIBERTAD RELIGIOSA

I. LA CONFESIONALIDAD DE LA CONSTITUCIÓN ARGENTINA:	
La fórmula constitucional	541
El status de la Iglesia Católica Apostólica Romana	543
<i>El derecho judicial</i>	544
II. EL EJERCICIO DE LAS RELACIONES CON LA IGLESIA HASTA EL ACUERDO DE 1966 Y LA REFORMA DE 1994: .	545
III. EL EJERCICIO DE LAS RELACIONES CON LA IGLESIA DESDE EL ACUERDO DE 1966:	546
IV. LAS CONSTITUCIONES PROVINCIALES:	548
V. LA LIBERTAD RELIGIOSA COMO DERECHO PERSONAL:	
La definición de la Iglesia	548
Los contenidos constitucionales de la libertad religiosa	549
VI. LOS TRATADOS INTERNACIONALES	551
Apéndice: Acuerdo entre la Santa Sede y la República Argentina	553