

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 Cruels, 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