Escuela de Gobierno
IV

Octubre 2010

Martín Risso Ferrand

Planteo

- Concepto de Constitución.
- Constitución y Derecho Internacional
- El bloque de derechos humanos (Constitución y derecho internacional de los derechos humanos).
- Incidencia de la Constitución en la elaboración, interpretación y aplicación del derecho.
- La ley: rol, límites, protección, trascendencia.

¿Qué es la Constitución?

- Antecedentes históricos
- Siglo XVIII
- Siglo XIX constituciones del Estado liberal
- Siglo XX constituciones del Estado social
- Siglo XXI constituciones de …?

Constitución código político

- Siglo XVIII y XIX
- No se consideraban aspectos jurídicos
- Para los habitantes el centro de la cuestión jurídica era la ley
- Diferencias:
  - Europa: visión legalista y positivista
  - USA: visión dinámica de Constitución

Código Político

- Esencia constitucional?
- Control del poder. Rol contramayoritario
- Constitución democrática y antidemocrática
- Derechos humanos antidemocráticos
- Problemas en América Latina:
- A) Concepto tradicional: Uruguay, Brasil, Chile
- B) No funciona bien: Colombia, México, Argentina
- C) Nuevo concepto: Venezuela, Bolivia y Ecuador

Código político

- ¿Qué se piensa en Uruguay?
- ¿La Constitución está al servicio del gobierno o para controlar al gobierno?
- ¿Qué piensa los uruguayos?
- ¿Qué se enseña en nuestros liceos?
- ¿La Constitución es la última palabra?
- ¿Es el argumento suprema que termina las discusiones?

Constitución normativa

- Norma jurídica
- Máxima jerarquía
- Problemas de aplicación: normas muy amplias, incompletas y conceptos jurídicos indeterminados
- ¿La Constitución es su texto?
- ¿El texto o lo que dicen sus intérpretes?
- Juez Hughes
- Problema en la dogmática uruguaya

La Constitución y el tiempo

- La Constitución cambia sin reforma
- Polémica entre Madison y Jefferson
- Enmienda II
- Igualdad
- Huelga en la Constitución nacional
- Límite: el texto.
- Justificación de la reinterpretación
- Justificación colectiva

La Constitución sociológica

- Legitimidad: creencias sobre cómo debe ser el poder
- Legitimidad democrática
- ¿El plebiscito es la mejor opción democráticamente hablando?
- Real importancia de plebiscito

Constitución como mito

- ¿Qué es un mito?
- Pueden ser buenos o malos, positivos o negativos
- El mito de la Constitución

Constitución código de valores

- Positivismo vs. Valores y principios
- Ampliación de la Constitución:
- A) Más casos de inconstitucionalidad
- B) Aplicación directa de los valores
- C) Interpretación "desde" la Constitución

La Constitución invisible

- Costumbres y tradiciones: artículo 72
- Derecho Internacional y derecho comparado: artículo 72
- Ideas sociales contemporáneas: cigarro
- Siempre hay que respetar el texto

Derecho interno e internacional

- ¿Separados o unidos?
- ¿Las normas se aplican directamente?
- ¿Cuál prima?
- El Derecho Internacional de los Derechos Humanos: 1948

D.I. de los derechos humanos

- Separación
- Vinculación indirecta: USA y Argentina
- "Constitucionalización" en los noventa

Avances y problemas de la Constitucionalización

- La "constitucionalización" implicó avances:
- A) Terminó con la separación
- B) Hizo aplicables las normas internacionales en el ámbito interno
- C) Les dio rango constitucional
- D) Reconoció las jurisdicciones internacionales
- Problema: la llave la tiene el constituyente

Constitución y D. Internacional

- El artículo 5 de la Constitución chilena dispone "El ejercicio de la soberanía reconoce como limitación el respeto a los derechos esenciales que emanan de la naturaleza humana. Es deber de los órganos del Estado respetar y promover tales derechos, garantizados por esta Constitución, así como los tratado s internacionales ratificados por Chile y que se encuentren vigentes.

Constitución y D. Internacional

- Bloque de los derechos humanos
- "El conjunto de derechos humanos de fuente constitucional e internacional más los derechos implícitos"
- Rango similar
- Se aplican directamente y se rigen por el principio de preferencia de normas.
- Ventajas
- D. Cooperativo

Evolución nacional

- Antes del artículo 72
- Inicios del artículo 72
- Fundamentos internacionales
- "Constitucionalización" en los noventa
- Bloque 2004

SCJ sentencia de 19/10/09

- A) Aplicación directa del DI de los Ds.Hs.
- B) Le reconoció rango constitucional.
- C) Adhirió a las posiciones más modernas
- D) Reconoció el deber de conocer y considerar sentencias internacionales
- E) Valor de opiniones de la comunidad internacional

Continuación

- ¿Retroceso legislativo?
- ¿Discusiones 2010?

Incidencia de la Constitución sobre la ley

- Proceso de elaboración:
- A) Deber de respetar la Constitución
- B) Deber de desarrollar la Constitución
- C) La Constitución como límite a la ley
- D) Los valores y principios constitucionales
- E) Test y procedimientos útiles: mejora de la calidad legislativa

Problemas que se advierten

- Desconocimiento de la Constitución
- Conocimientos anticuados de la Constitución
- No entender el rol de la Constitución
- Uso incorrecto de conceptos: “interés general”
- Falta de asesoramiento profesional en la materia

Principio de separación de poderes

- Origen
- Finalidad
- Sentido político
- Sentido jurídico
- Importancia: es el máximo instrumento de control
- Es básica su defensa

La ley

- Importancia: zona de reserva legal.
- Garantía democrática: proceso público, discusiones, incidencia, etc.
- Tres procedimientos
- Diferencia con leyes constitucionales
- Diferencia con Decretos Departamentales

Ley y reglamento

- La regulación en la ley
- La delegación es inconstitucional
- Necesidad de complemento normativo: por excepción, cuando se justifique por razones técnicas o de clara conveniencia
- Inconstitucionalidad de las remisiones en blanco
- Problemas uruguayos