Unidad 1

1. **Concepto de derecho: Son las facultades que tienen los habitantes y las asociaciones. Hay derechos políticos, civiles, sociales, enumerados, implícitos, etc.**

El derecho contribuye a superar dificultades que están relacionadas con circunstancias básicas de la vida humana, incluyendo escasez de recursos, la vulnerabilidad de los seres humanos ante las agresiones de otros, etc. El derecho cumple la función de evitar o resolver algunos conflictos entre los individuos y de proveer de ciertos medios para hacer posible la cooperación social. La palabra “derecho” es vaga ya que no es posible enunciar propiedades que deben estar presentes en todos los casos en que la palabra se usa. También, es ambigua ya que existen diversos significados para ella:

* Derecho objetivo: Es un ordenamiento o sistema de normas. Por ejemplo, un conjunto de leyes, decretos, costumbres, sentencias, las normas que contiene la Constitución Nacional, el Código Civil, el Código Comercial o cualquier cuerpo normativo que regula relaciones jurídicas y conductas.

Son todas las normas escritas vigentes en un país y que son de aplicación a todos los habitantes. Dentro del derecho objetivo surgen dos ramas que son las siguientes:

* + *Natural:* Es el conjunto de derechos que tienen todos los humanos desde la concepción. Es universal, innato, perenne, inherente. Por ejemplo, el derecho a la vida, al honor, a la dignidad, a la libertad, etc.
  + *Positivo*: Es el conjunto de normas vigentes en un país. Es establecido por una autoridad.
* Derecho subjetivo: Hace referencia a una situación particular en que se encuentra una persona o conjunto de personas en relación al derecho objetivo. Son facultades y poderes innatos al hombre, que los tiene por el solo hecho de serlo y su existencia es independiente de su reconocimiento por el Estado. Son derechos individuales.

Estos dos sentidos de la palabra derecho son complementarios: la facultad deriva siempre de la norma que la reconoce y, a la inversa, la norma carecerá de aplicación si no hubiera sujetos capaces de ponerla en ejercicio.

Por otra parte, el derecho tiene ciertas características:

* Es **imperativo:** Impone, ordena una determinada conducta.
* Es **atributivo:** No solo otorga obligaciones a los individuos, sino que también les confiere potestades (derechos).
* Es **general:** Alcanza a todos los individuos. Las sentencias judiciales, sin embargo, constituyen normas particulares.
* Es **coercitivo:** El legítimo uso de la “fuerza” por parte del Estado para hacer cumplir las normas jurídicas. Sin embargo, hay sectores de la realidad jurídica que no presentan esta característica en forma relevante (por ejemplo, la mayor parte del Código Civil).
* Es **bilateral:** Obliga a ambas partes (Estado e Individuo).

Finalmente, el fin supremo del derecho es la justicia. También se pueden mencionar otros fines tales como la paz, la seguridad jurídica y el orden social, que está dado a través de la correcta organización de la sociedad.

1. **Diferenciar derecho público de derecho privado.**

Tanto el Derecho Público como el Derecho Privado surgen de la rama positiva del Derecho Objetivo.

|  |  |
| --- | --- |
| **Derecho Público** | **Derecho Privado** |
| Está formado por aquellas normas que surgen del Estado y apuntan al bienestar general. | Es un conjunto de normas jurídicas que vinculan a los particulares entre sí y a los particulares con el Estado, beneficiando a los particulares. |
| No pueden ser modificadas por las partes en ningún contrato o convenio. | Las normas están sujetas a cambio. |
| El estado se halla en supremacía (en una posición superior) con respecto al individuo. |  |
| Otras ramas:   * Derecho constitucional. * Derecho administrativo: Regula el funcionamiento de la administración pública. * Derecho penal: Tipifica y pena las conductas delictivas. * Derecho internacional público: Compuesto por los tratados internacionales que firman los Estados. | Otras ramas:   * Derecho civil: Es el conjunto de normas que regula las relaciones jurídicas del individuo desde que nace hasta que muere (incluye nacimiento, nombre de la persona, herencia, sucesión) * Derecho comercial: Regula las relaciones jurídicas entre comerciantes. * Derecho laboral: Regulan las relaciones jurídicas entre empleados y empleadores. |

El derecho público (penal, tributario fiscal, constitucional, etc.) se distingue del derecho privado (civil- obligaciones, contratos, sucesiones, familia – comercial) en que en el primero se trata de relaciones jurídicas entre el Estado y los particulares, y el segundo es un conjunto de normas que regula las relaciones de los particulares entre sí, en un plano de igualdad entre las partes.

En el derecho público hay a menudo una relación de subordinación, las leyes que rigen las relaciones del Estado con los particulares van acumulando prerrogativas y privilegios para el Estado, a diferencia del derecho privado, en que es más frecuente la coordinación: los sujetos se encuentran allí en un plano de más igualdad.

1. **Explicar las fuentes del derecho.**

La fuente determina de dónde surge la norma jurídica (su origen lógico). Para plantear dicho origen es necesario distinguir cuál es la causa que le ha dado nacimiento, es decir ,la causa productora llamada causa material y cuál es el modo o la forma que le ha permitido surgir en la realidad, el medio de producción, llamado causa formal.

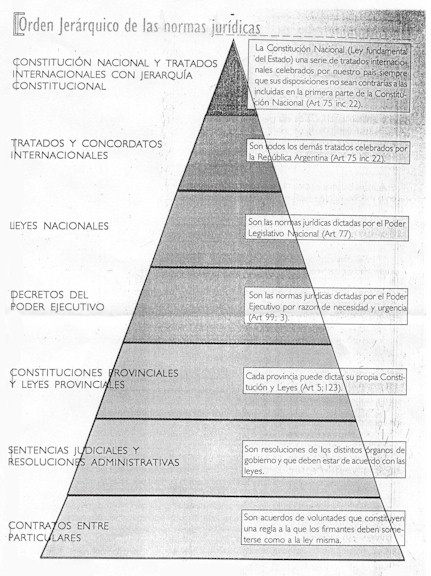
**FUENTES FORMALES:** Son reglas establecidas para manifestar el derecho y existen órganos con autoridad para ello. Son de carácter obligatorio. Éstas son:

* La costumbre: Son especies de hábitos que exigen regularidad en la conducta de los individuos en circunstancias análogas. Estas conductas deben ser compartidas por la comunidad, lo cual le da a la costumbre una presión normativa, es decir, un carácter compulsivo por la crítica y las sanciones de la sociedad, que no tienen otros hábitos. Las costumbres no emanan de autoridad alguna, son prescripciones anónimas. Tampoco necesitan estar escritas, por ello se pueden llamar prescripciones implícitas.
* La ley: Es el origen de todo (en una sociedad democrática), y es la fuente más importante del derecho. Es dictada por el Estado: El Poder Legislativo la sanciona, el Poder Ejecutivo la promulga y reglamenta y el Poder Judicial la aplica. La función de la ley es regular el comportamiento dbe los individuos en una sociedad. Posee las siguientes características:
  + Tiene carácter obligatorio y es para todos, es decir, es general.
  + Es irretroactiva porque desde el momento de su aplicación rige para el futuro y no se aplica para hechos pasados.
  + Es coercitiva ya que para el caso de su no cumplimiento, se aplica una sanción.
* La jurisprudencia obligatoria: o “Common Law” es un conjunto de fallos de los Jueces; cuando existen varios fallos similares, se origina una ley para aplicar la misma sanción a casos que se asemejan entre sí. Es el conjunto de sentencias que han resuelto casos iguales o similares de la misma manera o en el mismo sentido. La jurisprudencia está fundamentada en las decisiones judiciales que se han tomado en el pasado y tiene como base dichos precedentes. En los países anglosajones, la jurisprudencia resulta de gran importancia.

**FUENTES MATERIALES**: Son utilizadas cuando no se halla solución en las fuentes formales y se aplican de acuerdo a la creencia de cada individuo. Su carácter es no obligatorio. Ellas son:

* La doctrina: Es la opinión de los estudiosos sobre distintos temas de Derecho. Si bien no es una fuente formal porque no es obligatoria sirve de ayuda a los jueces en cuestiones dudosas o controvertidas, al momento de tomar una decisión y dictar una sentencia.
* La jurisprudencia no obligatoria: Son las fallas de primera instancia de los jueces sobre las cuales no existen antecedentes.
* Principios Generales del Derecho: No se puede dejar de resolver una cuestión por no hallar una norma que la contemple perfectamente, es por eso que existen fuentes subsidiarias del derecho a las cuales se recurre cuando existen las llamadas “Lagunas legales” (falta de una norma expresa), o al interpretar normas jurídicas cuya aplicación es dudosa. Si una cuestión civil no puede resolverse por las palabras ni por la ley se recurrirá a las fuentes subsidiarias, entre ellas, en última instancia los principios generales del derecho, teniendo en consideración las circunstancias del caso. Son ejemplos de P.G.D incluidos en el Código Civil:
* El principio de Buena fe, es decir, el deber de obrar correctamente, como lo haría una persona honorable y la creencia de que no se daña el derecho de terceros.
* El principio de Equidad, es decir, la aplicación de la idea de justicia que utilizan los jueces para atenuar el rigor de una disposición legal o mantener el equilibrio de una relación jurídica.
* El principio de Irretroactividad de las leyes.

**ORDEN JERÁRQUICO DE LAS NORMAS JURÍDICAS**

****

1. **Relacionar los conceptos de derecho y moral; y derecho y poder.**

**Relación entre derecho y moral:**

Resulta posible distinguirlas gracias a las consecuencias que derivan de sus normas. Ambas regulan la convivencia humana y en este sentido imponen deberes que el sujeto obligado está en libertad de cumplir o de violar.

Las normas morales son unilaterales, mientras que las jurídicas son bilaterales. Las primeras sólo originan un deber para el sujeto, mientras las segundas otorgan, además, un derecho o una facultad a otra persona para exigir el cumplimiento del deber jurídico.

El cumplimiento de las normas morales no puede ser coactivamente reclamado, y sí puede serlo el de las jurídicas. La obediencia a los deberes impuestos por la moral debe ser espontáneo, y derivar de la voluntad libre del sujeto, mientras que tratándose del derecho existe casi siempre una persona facultada para reclamar coactivamente la ejecución de la norma o pedir un castigo por su violación. Esto no quiere decir que la moral carezca de sanciones -pues las tiene, aunque de otra naturaleza. La moral es autónoma, y el derecho heterónomo. El sujeto que acepta libremente la norma moral y, por un acto de su propia conciencia, elige el camino recto señalado por aquella. En cambio el derecho es heterónomo, pues la voluntad del sujeto se encuentra impuesta por una voluntad ajena y superior a la suya, que lo obliga a cumplir la norma jurídica o le impone una sanción.

*Las normas morales son la base de otros derechos:*

1. Las normas de todo sistema jurídico reflejan los valores y aspiraciones morales de la comunidad en la cual rigen o de los grupos de poder que participan en el dictado de tales normas.
2. Las normas de un sistema jurídico deben ajustarse a ciertos principios morales y de justicia que son universalmente válidos, con independencia de que ellos sean aceptados o no por la sociedad en que tales normas se aplican.
3. Las normas de un sistema jurídico deben reconocer y hacer efectivas las pautas morales vigentes en la sociedad.
4. No es posible formular una distinción conceptual tajante entre las normas jurídicas y las normas morales vigentes en una sociedad.
5. Los jueces aplican no sólo normas jurídicas sino también normas y principios morales.
6. Los jueces deben recurrir a normas y principios morales para resolver cuestiones que no están claramente resueltas por las normas jurídicas.
7. Los jueces deben negarse a aplicar aquellas normas jurídicas que contradicen radicalmente principios morales o de justicia fundamentales.
8. Si una regla constituye una norma de un sistema jurídico ella tiene fuerza obligatoria moral, cualquiera que sea su origen y contenido y debe ser aplicada por los jueces y obedecida por la gente.
9. La conciencia jurídica tiene relación con el derecho y la moral. Las normas morales no están escritas y se relacionan con lo interno del individuo. Son autónomas. No tienen sanción escrita ya que ésta es aplicada por la persona misma. Las normas dictadas por el Estado también tienen un contenido moral pero éstas sí tienen sanciones penadas.

**Relación entre derecho y poder:**

Los dos procuran crear un orden y brindar seguridad y paz. Sin embargo, mientras el derecho busca logar ese fin a través de medios fundados en la igualdad, el respeto, la equidad;  al poder solo le importa el fin y utiliza cualquier medio para alcanzarlo sin importar si agrede o no la dignidad humana. (coacción, la represión y la [propaganda](http://www.monografias.com/trabajos11/teorela/teorela.shtml#PROPAG) ideológica)

El orden jurídico se presenta permanentemente como limite a la relación del poder. Trata de llevarlo a una situación de igualdad y reconocimiento, encuadrando el actuar del opresor y protegiendo los derechos de los oprimidos. Por ejemplo, el derecho [laboral](http://www.monografias.com/trabajos13/renla/renla.shtml) equilibra las posiciones del obrero y el patrón de manera que la [producción](http://www.monografias.com/trabajos54/produccion-sistema-economico/produccion-sistema-economico.shtml) no se transforme en una explosión económica.

Por su parte, las declaraciones de [derechos humanos](http://www.monografias.com/trabajos6/dehu/dehu.shtml) establecen los límites que ningún poder puede traspasar.

Unidad 2

1. **¿Qué son los derechos humanos? ¿Qué características tienen?**

Los derechos humanos son todos los derechos que tienen las personas por su condición de seres humanos. Se tienen a partir de la concepción y hasta la muerte, que puede ser presunta o biológica. Los derechos humanos deben tener tutela por parte del Estado y el reconocimiento de las personas. Las características de los Derechos Humanos son:

* Inherentes: Se tienen desde que se es humano.
* Sagrados.
* Inalienables: No se enajenan.
* Imprescriptibles: No se pueden ganar ni perder con el paso del tiempo.
* Inmutables: No se cambian.
* Irrenunciables: No se puede renunciar a ellos.
* Intransferibles: Es similar a la característica de inalienables.
* Universal: Se extiende a todos los seres humanos.

La violación de los derechos humanos se produce cuando el Estado no cumple con sus responsabilidades para protegerlos. Por ejemplo, en el caso de la última dictadura el Estado no respetó o violó los derechos humanos.

1. **Conceptualizar persona. Diferenciar persona de existencia visible y existencia ideal.**

Según el Código Civil “Persona es todo ente susceptible de adquirir derechos y contraer obligaciones”. Existen dos tipos de personas:

* De existencia visible: Es decir, que tiene signos de humanidad.
* De existencia ideal o jurídica: Son las sociedades y todo tipo de estados (nacional, provincial y municipal)

1. **Mencionar y explicar los atributos de las personas.**

Los atributos de la personalidad son el conjunto de características esenciales que tiene toda persona de existencia visible o ideal. Estos atributos tienen como características ser innatos, inalienables y vitalicios:

1. NOMBRE: Es la designación que tienen las personas en la sociedad. El nombre está compuesto por el nombre de pila más el apellido o nombre patronímico.
2. DOMICILIO: Es el lugar de residencia de la persona, donde ejerce sus derechos y cumple sus obligaciones. Existen dos tipos de domicilio:
   * Real: Es el lugar físico donde habita la persona.
   * Legal: Es donde la ley presume que la persona se encuentra (por ejemplo, el lugar de trabajo)
3. CAPACIDAD: A partir del artículo 31 del Código Civil argentino surge una definición de capacidad como facultad para adquirir derechos y contraer obligaciones. La capacidad puede ser de hecho o de derecho:
   * De derecho: Se corresponde con la definición anteriormente dada de capacidad. Es decir, es la aptitud para ser titular de derecho (todos somos capaces).
   * De hecho: Es la aptitud para hacer ejercicio de los derechos. Se relaciona con la posibilidad de hacerlo por sí mismo, sin la intervención de un representante legal. El principio general del derecho civil es que todos son capaces, salvo que la ley los declare expresamente incapaces para realizar ciertos actos jurídicos. En el derecho civil no hay una incapacidad absoluta, es decir, no hay hombres que no puedan adquirir algún derecho ni contraer alguna obligación. Por el contrario, hay incapaces de hecho que lo son en forma absoluta; o sea, hay personas que no pueden por sí mismas, sin un representante legal, adquirir ningún derecho subjetivo civil ni contraer ninguna obligación.

En nuestro derecho los **incapaces absolutos** son los siguientes:

* Las personas por nacer: que aún no ha nacido.
* Los menores impúberes, es decir, los que tienen menos de 14 años.
* Los dementes declarados como tal.
* Los sordomudos que no pueden hacerse entender por escrito.

Son **incapaces relativos**, o sea que no pueden por sí mismos realizar muchos actos jurídicos, pero gozan de importantes excepciones, los mayores de 14 años y menores de 21, que son llamados “menores adultos”, y los condenados a una pena de prisión por tres años. Existe otra categoría dentro de los incapaces relativos llamados **“inhabilitados”**, que son los ebrios (alcohólicos), y las personas con una debilidad mental.

1. ESTADO: Es la posición que ocupa una persona en su sociedad por su profesión y también en su familia.
2. PATRIMONIO: Es el conjunto de bienes que integra el activo y el pasivo de una persona.
3. **Mencionar las convenciones sobre Derecho Internacional de los Derechos Humanos que Argentina otorgó jerarquía constitucional en el Artículo 75 inciso 22. Explicar su contenido.**

Los tratados sobre derechos humanos que tienen jerarquía constitucional son 13:

1. La Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre;
2. La Declaración Universal de Derechos Humanos;
3. La Convención Americana sobre Derechos Humanos;
4. El Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales;
5. El Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos;
6. El Protocolo Facultativo del anterior;
7. La Convención Sobre la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio;
8. La Convención Internacional sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación Racial;
9. La Convención Internacional sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación Contra la Mujer;
10. La Convención Contra la Tortura y Otros Tratos o Penas Crueles, Inhumanos o Degradantes;
11. La Convención Sobre los Derechos del Niño.
12. Convención Interamericana sobre Desaparición Forzada de Personas (adquirió rango constitucional en 1997);
13. Convención sobre la Imprescriptibilidad de los Crímenes de y de los Crímenes de Lesa Humanidad. (adquirió rango constitucional en 2003).

El contenido del Artículo 75 inciso 22 se basa en los Tratados Internacionales, que son acuerdos entre sujetos de derecho internacional, destinados a producir determinados efectos jurídicos: crear una obligación, resolver una ya existente o modificarla. En estos contratos intervienen no sólo Estados, sino también nuevos sujetos de derecho internacional tales como ONU, OEA, FMI, etc. También este inciso habla sobre los concordatos con la Santa Sede que son tratados donde una de las partes es el Estado independiente donde reside el papa, el Vaticano.

1. Algunos tratados sobre los Derechos Humanos tienen jerarquía constitucional. Para lograrlo, se necesita la aprobación del Congreso y el voto de 2/3 partes de la totalidad de los miembros de cada Cámara. Si no logran jerarquía constitucional, de todas formas tendrán jerarquía superior a las leyes. Los límites que tienen los Tratados con jerarquía constitucional tienen los siguientes límites:
   * Tienen esa jerarquía con las condiciones de su vigencia: se refiere a las reservas y aclaraciones que hizo nuestro país a cada tratado y concordato.
   * No pueden derogar artículos de la primera parte de la Constitución Nacional, es decir, la parte dogmática.
   * Son complementarios de los derechos y garantías reconocidos por la Constitución Nacional.
2. Tratados que no son sobre Derechos Humanos: Tienen jerarquía superior a las leyes.
3. Tratados de integración: con países latinoamericanos o con otros países, tienen jerarquía superior a las leyes.
4. Tratados de Provincias con otros Estados: Son inferiores a las leyes.
5. **Pacto de San José de Costa Rica:**
   1. **¿En qué año fue firmado?** Fue firmado el 22/11/1969
   2. **¿En qué año entró en vigencia?** Ha sido notificado en Argentina bajo la ley 23.054 el 1/3/84
   3. **¿En qué año se le otorgó jerarquía constitucional?** En el año 1994 con la Reforma de la Constitución.
   4. **¿Cómo está integrada la comisión?** La comisión Interamericana de Derechos Humanos se compondrá de siete miembros, que deberán ser personas de alta autoridad moral y reconocida versación en materia de derechos humanos. Representa a todos los miembros que integran la OEA.
   5. **Renovación de sus miembros, funciones.** Los miembros de la Comisión serán elegidos por cuatro años y sólo podrán ser reelegidos una vez. No puede formar parte de dicha Comisión más de un nacional del mismo Estado. Las funciones de la Comisión son:
      1. Estimular la conciencia de los derechos humanos en los pueblos de América.
      2. Formular recomendaciones a los gobiernos de los Estados miembros para que adopten medidas progresivas en favor de los derechos humanos.
      3. Preparar estudios o informes para el desempeño de sus funciones, entre otros.
   6. **¿Cómo está integrada La Corte? Renovación de sus miembros y funciones.** La Corte se compondrá de siete jueces nacionales de los Estados miembros de la Organización. No debe haber dos jueces de la misma nacionalidad. Los jueces de la Corte serán elegidos por un período de seis años y sólo podrán ser reelegidos una vez. La función de la Corte es fallar, sentenciar, es superior a la Corte Suprema de Justicia.
   7. **¿Cuáles son los procedimientos para llegar a La Comisión y luego a La Corte?**
6. **Juez de primera instancia.**
7. **Cámara de apelaciones.**
8. **Corte Suprema de Justicia.**
9. **Denuncia ante Comisión Interamericana de los Derechos Humanos.**
10. **Denuncia ante La Corte Interamericana de los Derechos Humanos.**

Unidad 3:

1. **El Estado: Concepto y elementos.**

* Organización jurídica que se asienta en un territorio y ejerce soberanía sobre la población que en él reside.
  + El Estado es una organización política, administrativa y jurídica que se desempeña dentro de un grupo de personas en un territorio delimitado. Es una persona jurídica.
  1. **Elementos (Población y territorio).**

Nuestro Estado se compone de cuatro elementos que integran a todo estado, a saber:

* POBLACIÓN: Consta de hombres que, en su convivencia, forman grupos, asociaciones, instituciones, etc., y se relacionan en interacciones y procesos sociales. Nuestra Constitución utiliza el término “habitantes” para mencionar a los hombres que integran la población. A la población estable también la podemos denominar “pueblo”. A la flotante, meramente población. También se llama pueblo a la parte de la población con derechos políticos, o más concretamente, pueblo es el cuerpo electoral.

El pueblo o población se compone de los nacionales o ciudadanos y los extranjeros no naturalizados.

* TERRITORIO: Es la base física o el espacio geográfico donde se asienta la población. El territorio no es propiedad del Estado. El territorio como elemento del Estado abarca: El suelo, el subsuelo, el espacio aéreo y un espacio marítimo a partir del litoral marítimo.
* PODER: Es el tercer elemento del Estado y consiste en la capacidad, competencia o energía de que el estado dispone para cumplir su fin. El poder requiere ser puesto en acto, o sea impulsado y ejercido. Quienes lo ejercen, son los gobernantes, titulares o detentadores del poder. El poder que posee el Estado puede ser Legislativo, Judicial o Ejecutivo. Un Estado soberano es aquél que no reconoce un poder superior dentro de sí mismo.
* GOBIERNO: Es el conjunto de órganos que ejercen el poder del estado a través de sus diversas funciones.

El Estado también es soberano ya que no reconoce en su territorio un poder superior.

1. **Formas de Estado y de Gobierno:**

Forma de estado y forma de gobierno no son la misma cosa. El estado se compone de cuatro elementos que son: población o elemento humano, territorio o elemento geográfico, poder y gobierno.

La forma de estado afecta al estado mismo estructura u organización política. Es la forma del régimen, que responde al modo de ejercicio del poder, y a la pregunta ¿Cómo se manda? En cambio, la forma de gobierno es la manera de organizar uno de los elementos del estado: el gobierno. Responde a la pregunta de ¿Quién manda? Mientras la forma de gobierno se ocupa de los titulares del poder y de la organización y relaciones de los mismos, la forma de estado pone necesariamente en relación a dos elementos del estado: uno de ellos es siempre el poder, y los que entran en relación con él son la población y el territorio.

El poder en relación con la población origina las siguientes formas de Gobierno:

* **Aristocracia**
* **República: Puede ser presidencialista o parlamentaria.** En la república presidencialista existe una marcada división de poderes y además la mayor parte de decisiones en cuanto a la Administración pública son tomadas por el Poder Ejecutivo. Por otra parte, en la República Parlamentaria los poderes no están separados, sino que actúan en forma coordinada en el Parlamento.
* **Totalitarismo:** No hay libertad, no se admiten otros partidos políticos. No hay pluralidad política.
* **Autoritarismo.**
* **Monarquía: Puede ser absoluta o constitucional.**
* La **democracia** como forma de estado es la que respeta la dignidad de la persona humana y de las instituciones, reconociendo sus libertades y derechos.

El poder en relación con el territorio origina dos formas de estado posibles: unitarismo y federalismo. La una centraliza territorialmente el poder, la segunda lo descentraliza territorialmente. También existió otra forma de Estado en el territorio argentino que es la Confederación, donde las provincias poseían el derecho de secesión.

* Nuestra constitución adopta las formas democrática y federal de estado, las cuales son contenidos pétreos de la constitución e identifican visceralmente nuestro estilo político.

1. **La confederación:**

Confederación Argentina, denominación de derecho que recibió Argentina desde 1853 hasta 1862, aun cuando dicho territorio se comportó de hecho como si de una confederación se tratara desde 1835.

La preocupación por la organización de las Provincias Unidas del Río de la Plata se remonta a la denominada Carta de Hacienda, en ella, Rosas explicaba la necesidad de esperar a que estuvieran dadas las condiciones para que el país pudiera organizarse y constituirse bajo el régimen federal de gobierno. La carta, no llegó a destino porque a Facundo Quiroga (el cual la llevaba) lo asesinaron (1835). La muerte de Quiroga señaló la postergación de esa organización, y desde ese momento, el país vivió una Confederación de hecho, con espíritu federal, desplazando a los unitarios de la escena política, sobre todo a partir del 2º gobierno de Rosas (comenzó en 1835 por 17 años). La actitud conservadora del gobierno fue desarrollando una unidad nacional y creando un gobierno nacional en la práctica. Cuando el gobierno de Rosas se volvió inefectivo y sufrió la oposición del interior y del litoral, el general Justo José de Urquiza lo venció en la batalla de Caseros (1852), con la ayuda de los unitarios, liberales y federales. Con el propósito de iniciar la reorganización nacional, Urquiza reunió a los gobernadores de Bs. As., para firmar el llamado Protocolo de Palermo, que le confería el desempeño de las Relaciones Exteriores, con el objeto de ponerse de acuerdo sobre los intereses generales de la nación. El 31/05/1852, se celebró el Pacto de San Nicolás de los Arroyos. Constaba de 14 artículos y consideraba que había llegado el momento de arreglar la administración general por medio de un Congreso General Federativo.

La Legislatura de la Provincia de Buenos Aires discutió y rechazó el acuerdo, enfrentándose así Buenos Aires a la Confederación (el resto del país). Meses después, se reunieron en Santa Fe los delegados de las provincias, sancionando la Constitución Nacional, un Congreso y un Poder Ejecutivo con sede en la ciudad de Paraná; y otro, el estado de Bs. As., que si bien pertenecía a la República Argentina, era autónomo con respecto a la Confederación. Ambas entidades competían y se atacaban militarmente, y se diferenciaban desde el punto de vista cultural, económico y social. La unificación fue posible en forma violenta, después de 2 batallas: la de Cepeda (23/10/1859), afirmando el triunfo de la Confederación sobre Bs. As, y la batalla de Pavón (17/09/1861), que coronó el triunfo de Bs. As. En 1862, se realizan las elecciones, y Bartolomé Mitre asumió la presidencia de la república.

Buenos Aires ya estaba re-incorporada al país y era su capital provisoria según la ley dictada por la Legislatura. Por primera vez desde 1820 existía un gobierno nacional, y se daba fin a la Confederación.

1. **Personalidad jurídica del Estado.**

El Estado es una persona jurídica porque puede contraer obligaciones y derechos. Fundamentalmente, el Estado tiene obligaciones, como promover el bienestar general de la población y respetar los Tratados Internacionales que contrajo con otros Estados.

1. **Poder de policía (noción amplia y restringida).**

La función de policía es una función legislativa que consiste en la regulación de los derechos individuales, reconocidos por la Constitución, con el objeto de procurar satisfacción al interés general.

Es la facultad del Estado de limitar los derechos subjetivos por el bien de la comunidad y sus características son:

* Lo ejerce el Congreso cuando dicta normas y el Poder Ejecutivo cuando dicta decretos;
* Debe respetar los principios de legalidad y razonabilidad y el núcleo fundamental de los derechos humanos.

Hay dos formas de aplicarlo:

* En sentido restringido: Potestad constitucional del gobierno para establecer limitaciones a la libertad individual por razones de moralidad, salubridad y seguridad.
* En sentido amplio: Abarca además las limitaciones impuestas por sus razones económicas y de orden público.

**Poder de Policía:** El poder de policía es parte de la función legislativa que tiene por objeto la promoción del bienestar general, regulando con ese fin los derechos individuales, reconocidos expresa o implícitamente por la CN, extendiéndose hasta donde la promoción del bienestar general lo haga conveniente o necesario dentro de los límites constitucionales. El poder de policía se manifiesta a través de normas generales, abstractas, impersonales, objetivas y su objeto es más amplio que la policía, pues versa sobre la limitación de los derechos reconocidos a fin de promover el bienestar general.

1. **Concepto de policía administrativa.**

La policía administrativa procura la satisfacción del interés general y debe preservar el orden, la paz, la salubridad, la tranquilidad social, la seguridad de las personas, la propiedad, la moralidad, contra cualquier atentado que pueda ejercerse sobre estos bienes, con motivo de la acción antijurídica del particular.

La policía administrativa constituye los medios que posee el Estado para hacer efectivo el poder de policía, a través de multas, sanciones, etc.

1. **Constitución: Concepto**

La constitución es el conjunto de normas básicas de la organización política de un Estado, es decir su ley fundamental. Proviene del latín “constitutio” que significa regular, ordenar, reglar.

Según Kelsen es la más alta grada jurídico – positiva del orden jurídico, cuya función esencial consiste en regular los órganos y el procedimiento de creación de las leyes. En la pirámide de Kelsen la Constitución está en la cúspide y por encima de todo. Los contenidos indispensables de la Constitución son:

* La organización del gobierno: forma, órganos, funcionamiento.
* El control del gobierno: competencia e interrelación de sus órganos.
* Los fines del gobierno.
* Las obligaciones, derechos, y garantías de cada habitante con relación al Estado y a los demás habitantes.

Hay varias clases de constituciones: escritas o consuetudinarias, rígidas o flexibles, etc. La nuestra es rígida y escrita, fue sancionada en 1853 tomando como modelo a la de Estados Unidos.

1. **Tipos y clases de constitución.**

**Los tres tipos puros:**

* 1. **Tipo Racional – Normativo,** cuya caracterización pueden lograrse de la siguiente forma:
     1. Define a la constitución como un conjunto de normas, escritas y reunidas en un cuerpo codificado.
     2. La constitución posee una planificación racional, es decir que la razón humana es capaz de ordenar constitucionalmente a la comunidad y al estado.
     3. Profesa la creencia en la fuerza estructurada de la ley.
     4. La constitución es un esquema racional de organización.

El tipo racional – normativo propende a obtener: racionalidad, seguridad, estabilidad. Tales efectos se consideran el resultado de la planificación predeterminada en las normas.

* 1. **Tipo Historicista,** responde a la idea de que cada constitución es el producto de una cierta tradición en una sociedad determinada, que se prolonga desde el pasado y se consolida hasta y en el presente. La constitución no se elabora ni se escribe racionalmente, sino que es algo propio y singular de cada régimen. Se destaca lo individual, lo particular y concreto.
  2. **Tipo Sociológico,** Contempla la dimensión sociológica presente. Enfoca a la constitución material tal cual funciona “hoy” en cada sociedad, como derecho con vigencia actual, en presente. El tipo sociológico encara la vigencia sociológica de la constitución material presente.

Se puede decir que el tipo historicista y el tipo sociológico se apartan de la planificación racional porque ven a la constitución como un producto del medio social.

**Las clases de constitución**

Entre las clases de constitución, involucramos:

1. La **escrita, formal o codificada**, que se caracteriza por la reunión sistemática de las normas expresamente formuladas en un cuerpo unitario;
2. La **no escrita o dispersa,** que puede ser totalmente no escrita, parcialmente no escrita, parcialmente escrita en normas dispersas o totalmente escrita en normas dispersas.
3. La constitución **formal,** definida en el inc. A por la forma externa de la codificación normativa.
4. La constitución **material,** que es la vigente y real en la dimensión sociológica del tiempo presente.
5. La constitución **rígida** se puede modificar mediante procedimientos diferentes a los de la legislación común. Puede ser **rigidez de tipo orgánico** si debe seguirse un procedimiento especial a cargo de un órgano especial que hace la reforma o **rigidez de tipo formal** si basta seguir un procedimiento especial a cargo del mismo órgano legislativo.
6. La constitución **flexible** que admite su enmienda mediante el mismo mecanismo empleado para la legislación común.
7. La constitución **pétrea** que es escrita, rígida e irreformable.
8. La constitución es **otorgada** cuando un órgano estatal la concede o establece unilateralmente.
9. La constitución es **pactada** cuando deriva de un acuerdo, compromiso o transacción entre un órgano estatal y la comunidad o un sector de ella.
10. La constitución es **impuesta** cuando se la supone emanada del poder constituyente radicado en el pueblo y surgida de un mecanismo formal en ejercicio del mismo poder.
11. **Los pactos preexistentes y las fuentes de la Constitución Nacional.**

Las fuentes de la Constitución Nacional son cuatro:

* **Los Pactos Provinciales.**
* **La Constitución de Estados Unidos.**
* **Libro de Juan Bautista Alberdi "Bases y puntos de partida para la organización política de la República Argentina".**
* **Las constituciones anteriores (1819 y 1826).**

Constitución de 1819

Poder Legislativo: Por primera vez se encontraba compuesto por dos Cámaras. Una de ellas era la Cámara de Representantes que estaba compuesta por un diputado cada 25.000 habitantes. Los requisitos para ser diputado era tener 7 años de ciudadanía, ser mayor de 26 años de edad, contar con un fondo de $4000 o arte, profesión u oficio útil que sea del fuero común y no ser dependiente del Poder Ejecutivo por servicio de sueldo. La duración en el cargo era de 4 años y la renovación de la cámara era por mitades cada 2 años. La otra cámara que formaba parte del Poder Legislativo era la Cámara de Senadores la cual estaba compuesta por un Senador representante de cada provincia, tres senadores militares, un Obispo, tres Eclesiásticos, un representante por Universidad y un Director de Estado saliente. Los requisitos para ocupar el cargo de senador era tener 9 años de ciudadanía, ser mayor de 30 años de edad y tener un fondo de $8000 o renta equivalente o profesión. El cargo duraba 12 años y la renovación era por tercios cada 4 años.

Poder Ejecutivo: Se encontraba a cargo del director de Estado, quien era electo por el Congreso Nacional. Los requisitos eran ser ciudadano natural del territorio, tener 6 años de residencia y ser mayor de 35 años de edad. La duración en el cargo era de 5 años, las reelecciones se realizaban solo una vez por 2/3 de Cámara. Las funciones eran ser Jefe Supremo de fuerza de mar y tierra, ejecutar leyes, nombrar o destituir a sus Ministros u otros empleos y podía nombrar Jueces pero con el consentimiento del Senado.

Poder Judicial: Se encontraba a cargo de la alta Corte de Justicia (con 7 jueces letrados y 2 fiscales, nombrados por el Director con acuerdo del Senado), de las Cámaras de Apelaciones y de los Juzgados Inferiores. Los jueces eran inamovibles mientras durase su buena conducta y sus sueldos no podían ser disminuidos. Se ordenaba la publicidad de los fallos.

En esta constitución se proclamaba la soberanía del pueblo, se introducía el derecho de interpelación. Reconocía como derechos particulares la vida, reputación, libertad, seguridad y propiedad. Reafirmaba la igualdad ante la ley. Le otorgaba al Congreso la facultad para poder reformar algunos artículos de la Constitución. Y se establecía como religión al catolicismo.

Constitución de 1826

Poder Legislativo: Se encontraba compuesto por dos Cámaras. La cámara de representantes compuesta por un diputado cada 15000 habitantes. Los requisitos para ocupar el cargo era tener 7 años de ciudadanía y ser mayor de 25 años. Al igual que en la constitución de 1819 la duración en el cargo era de 4 años y la renovación de la cámara era por mitades cada 2 años. El Senado estaba compuesto por dos representantes de cada provincia, de los cuales uno debía ser ajeno a ella, se elegían a través de elección indirecta. Los requisitos para ser Senador era tener 9 años de ciudadanía y ser mayor de 36 años. La duración en el cargo era de 9 años y la renovación era por tercios cada 3 años.

Poder Ejecutivo: Se encontraba a cargo del presidente de la república Argentina. La elección era indirecta, por escrutinio a cargo del Congreso. La duración en el cargo era de 5 años y no se permitía la reelección.

Poder Judicial: No presentaba cambios respecto a la Constitución del año 1819.

Los Gobernadores están bajo la dependencia del Presidente y era designado por este, de terna de Consejos de Administración Provincial. La duración en el cargo era de 3 años y no podían ser reelegidos.

Otros cambios realizados era que se ratificaba la independencia nacional “de toda denominación extranjera” y la forma de gobierno era republicana representativa y unitaria. También sancionaba con pena de muerte o destierro al que atentare o prestare medios para atentar contra la Constitución; prohibía juzgar por ‘comisiones especiales’; prohibía la confiscación de bienes; se privaba de los derechos de ciudadanía al procesado en causa criminal por la que pueda resultar pena de muerte o infamante.

**Los pactos preexistentes son:**

* **Tratado de Pilar (1820):** fue firmado por las provincias de Bs. As., Entre Ríos y Santa Fe. Los objetivos eran terminar la guerra entre dichas provincias, proveer seguridad de ellas y concentrar sus fuerzas y recursos. Se invita a las provincias restantes a reunirse en un Congreso en San Lorenzo para organizar el país y arreglar los problemas surgidos por los límites entre las provincias. Se establecía la libre navegación de los ríos Uruguay y Paraná, solo por buques de provincias amigas. Se habilitaba el tráfico de armas entre provincias amigas, la libertad de prisioneros de guerra y se disponen las normas de retiro de tropas para la aprobación de este tratado por la Junta de Representantes.
* **Tratado del Cuadrilátero (1822):** Fue firmado por las provincias de Bs. As., Entre Ríos, Santa Fe y Corrientes. El objetivo era lograr la paz firme, verdadera amistad y unión permanente entre las provincias contratantes. Se debería realizar un Congreso en Buenos Aires. Se declara el libre comercio marítimo en buques nacionales, se permite el tráfico de armas entre las provincias firmantes y Bs. As. se compromete a facilitar armamento hacia las demás provincias. Se le da libertad a los prisioneros de guerra y se disponen las normas de retiro de tropas para la aprobación de este tratado por la Junta de Representantes, al igual que en el tratado de Pilar.
* **Constitución Unitaria (1826).**
* **Pacto Federal (1831):** Las provincias firmantes fueron Bs. As., Entre Ríos y Santa fe y el objetivo era crear la Liga Federal. Se obligaban a establecer la paz y la defensa u ofensa contra agresiones, a no firmar otros pactos sin previo consentimientos de las otras provincias y se establecía el libre tránsito interprovincial. Se nombraba la Comisión Representativa (un diputado por Provincia), la cual tenía atribuciones tales como celebrar tratados de paz, declarar la guerra, levantar ejércitos antes la guerra y nombrar General a cargo, invitar a otras provincias a incorporarse al Pacto y convocar a un Congreso General Federativo. Este Congreso tenía como objetivo organizar el país bajo el régimen federal y respetar la libertad de tránsito y de comercio interprovincial.
* **Culminación del Pacto Federal con la llegada de Rosas (1835).**
* **Acuerdo de San Nicolás de los Arroyos (1852):** Las provincias firmantes eran Bs. As., Entre Ríos, Santa Fe, Corrientes, Catamarca, San Luis, San Juan, Mendoza, Tucumán, Santiago del Estero y La Rioja, El objetivo era reunir un Congreso en Santa Fe, con plena igualdad de representantes, para que se sancione una Constitución, bajo el sistema federal. Se nombraba a Urquiza Director Provisorio, podía intervenir ante conflictos provinciales y nombrar un Consejo de Estado. También se suprimen los derechos de transito de una Provincia a otra, se dispone reglamentar la navegación de ríos interiores, se invita a las Provincias ausentes a adherir al acuerdo y se establece la vigencia del Pacto de 1831 y se lo califica como “Ley Fundamental”.
* **Constitución Nacional Federal (1853).**
* **Pacto de San José de Flores (1859):** Las provincias firmantes eran la confederación y Bs. As. El objetivo principal era incorporar a Bs. As. a la confederación. Otras disposiciones era que se debía reunir Bs. As. a una Convención Preliminar a fin de estudiar la Constitución de 1853 y si propusiera reformas se tratarían por una Convención Nacional. Buenos Aires asegura la integridad de su territorio y La Aduana se nacionaliza. Se decreta el olvido de rencores políticos y cese de persecuciones. Y Paraguay garantiza el cumplimiento del Pacto.

Unidad 4:

1. **El Estado argentino**

El estado argentino surge en 1853 y se organiza con la constitución de ese mismo año. Sin embargo, su ciclo de poder constituyente originario permanece abierto hasta 1860, en que concluye y se clausura con la incorporación de la provincia de Buenos Aires.

1. **El preámbulo y su contenido**

El preámbulo es la enunciación previa a toda Constitución. En él se exponen los grandes motivos, principios y fines que llevaron al constituyente a redactar la Constitución: asegurar la libertad y democracia, lograr el bien común, orden, unión nacional, justicia, paz entre provincias. El preámbulo modelo es el de la Constitución de Estados Unidos. El preámbulo es fundamental al interpretar la Constitución para conocer la finalidad que tuvo el constituyente al redactar un artículo.

El preámbulo suministra un valioso elemento de interpretación. No ha de ser tomado como literatura vana, porque los fines, principios y valores que enuncia en su proyecto obligan a los gobernantes y gobernados a convertirlos en realidad dentro del régimen político. Esos mismos fines, principios y valores son aptos para encarnarse en nuestra sociedad contemporánea y además gozan de consenso por parte de la sociedad.

El preámbulo posee cuatro partes:

1. **ORIGEN Y FUNDAMENTO DE LA CONSTITUCIÓN**

* Nos los representantes del pueblo de la Nación Argentina: Significa que quienes redactaron, ordenaron y establecieron la Constitución representaban al pueblo argentino ya que el mismo posee poder constituyente.
* Reunidos en Congreso General Constituyente: El Congreso fue llevado a cabo en la Provincia de Santa Fe. Fue general porque participaron representantes de todas las provincias (con excepción de Buenos Aires). Es constituyente porque dicha reunión tenía como objeto sancionar la constitución del país. Este objetivo fue decidido en el Pacto de San Nicolás de los Arroyos, previo a la reunión.
* Por voluntad y elección de las provincias que la componen: Las provincias que integran la Nación son aquéllas que tuvieron el deseo de llevar a cabo este Congreso para organizar el país a través de una Constitución.
* En cumplimiento de Pactos Preexistentes: Los precedentes son los pactos que firmaron las provincias entre ellas antes de la sanción de la Constitución de 1853. Por ejemplo, el Acuerdo de San Nicolás -1852-, Pacto Federal -1831.

1. **PROPÓSITOS PERSEGUIDOS**

* Con el objeto de constituir la unión nacional: Es el objetivo primordial.
* Afianzar la justicia: Era necesario afianzar la justicia asegurándola. La justicia está presente en la constitución en los artículos 16 (la igualdad), 19 (la libertad), 14 (derechos individuales), 14 bis (derechos sociales).
* Consolidar la paz interior: Es una consecuencia de la unión nacional. Era necesario ponerle fin a los enfrentamientos internos.
* Proveer a la defensa común: Otorgar a la Argentina defensa contra extranjeros y los propios argentinos, ya que la defensa común está dada por encima de los intereses individuales.
* Promover el bienestar general: Consiste en buscar el bien común de la sociedad a través de métodos que permitan a cada integrante de la sociedad el desarrollo como persona.
* Y asegurar los beneficios de la libertad: Significa lograr una libertad responsable, que permita lograr el bien general (no indiscriminada o contraria a la justicia o abusiva de los derechos del prójimo).
* Para nosotros, para nuestra posteridad, y para todos los hombres del mundo que quieran habitar en el suelo argentino.

1. **INVOCACIÓN**

* Invocando la protección de Dios, frente de toda razón y justicia: Se pide la protección a Dios, ya que en aquella época toda estaba regido por un gran contenido cristiano proveniente de España, pero esto no significa que no haya libertad de culto.

1. **PARTE DISPOSITIVA**

* Ordenamos, decretamos y establecemos esta Constitución para la Nación Argentina: Se describen las facultades que posee el Congreso como soberano y representante del pueblo argentino.

1. **La reforma constitucional y sus limitaciones materiales y formales**

La convención constituyente tiene límites para reformar la constitución, a saber:

* Los contenidos pétreos.
* El temario fijado por el congreso al declarar la necesidad de la reforma; no está obligado a introducir reformas, pero sólo puede llevarlas a cabo dentro del temario señalado.
* El plazo fijado para que la convención sesione. El vencimiento del mismo provoca automáticamente la disolución de la convención, que perdería su habilitación para continuar trabajando.
* También hay un límite heterónomo, proveniente de los tratados internacionales preexistentes incorporados al derecho argentino.

1. **Poder reformador de la Constitución Argentina.**

**Art 30[Reforma de la constitución].- La constitución pude ser reformada en el todo o en cualquiera de sus partes. La necesidad de reformar debe ser declarada por el Congreso con el voto de dos terceras partes, al menos, de sus miembros; pero no se efectuará sino por una Convención convocada al efecto.**

La reforma de una Constitución puede hacerse en forma total o parcial, pero nunca se podrán reformar sus contenidos pétreos. La reforma debe hacerse a través de un procedimiento especial que consta de dos partes:

* Etapa preconstituyente: En donde el Congreso a través de una ley declara que es indispensable hacer la reforma y cuáles son los temas que deben ser sometidos a dicha modificación.
* Etapa constituyente: En donde un grupo de gente (llamado convención constituyente) convocada especialmente para hacer esta reforma, va a decidir si esos temas propuestos por el Congreso se reformarán o no, y cómo quedarán.

La convención constituyente está integrada por la misma cantidad de miembros que hay en el Congreso (es decir, diputados y senadores de cada provincia y capital federal).

El Congreso decide si es necesaria o no la reforma y su extensión.

La Convención Constituyente decide la incorporación o no de las modificaciones y su contenido.

1. **Mencionar las reformas de la Constitución Nacional.**

* **Reforma 1860:** El fundamento de esta reforma fue incorporar a Buenos Aires a la República Argentina, ya que en la Constitución del ’53 no estaba incorporada.
* **Convención Nacional de 1866:** Se trataron los derechos de exportación.
* **Reforma de 1898:** Se modificó en número de habitantes para elegir diputados; el número de ministros del Poder Ejecutivo y la instalación de aduanas libres en el sur del país.
* **Reforma de 1949:** Durante el Gobierno de Perón se declaró la necesidad de esta reforma con la diferencia de que no estableció su extensión (no se indicaron los puntos a reformar). La sesión en donde se votó la ley del Congreso que declaraba dicha reforma no tuvo el voto de los 2/3 miembros del Congreso, sino de los presentes en la sesión.
* **Reforma de 1957:** Al caer perón en el ’45 el Gobierno Provisional considera nula la reforma del ’49 por tener vicios formales y declara la vigencia de la Constitución del ’53 con las reformas de 1860, 1866, 1898. Luego, este Gobierno Provisional declara la necesidad de hacer una reforma parcial a la Constitución vigente. Esta reforma es muy importante ya que surgen en nuestro país adelantos en cuanto al constitucionalismo social (derechos sociales y económicos: artículo 14 bis).
* **Reforma de 1994:** Esta última reforma surge durante la presidencia de Menem y el tema fundamental a tratar era el de permitir la reelección inmediata del Presidente en ejercicio (el presidente en ejercicio debía dejar pasar un mandato para volver a postularse).

En Diciembre de 1993 y a raíz del “Pacto de Olivos” (realizado entre Menem y Alfonsín, presidentes del Partido Justicialista y Radical respectivamente) se sanciona ley 24309 sobre la reforma.

En este pacto hubo un intercambio de objetivos:

* + Se acepta la reelección, pero
  + Se atenúa el poder del Presidente como bajar de 6 a 4 años su mandato.

Deciden que no se va a alterar la parte dogmática de la Constitución (declaraciones, derechos y garantías) y además surge el Núcleo de Coincidencias Básicas (NCB) con los temas y contenidos a reformar. Este texto el luego aprobado por el Poder Legislativo y se sanciona así la Ley 24309 sobre la necesidad de reforma. El artículo 2 de la ley 24309 describe los temas que se podrán reformar.

Con esta reforma se crea el Jefe de Gabinete de Ministros, se disminuye el mandato de Presidente y Vice de 6 a 4 años y su reelección por un sólo período en forma inmediata al anterior, se elimina la exigencia de que el Presidente sea católico,se crean el Consejo de la Magistratura, la figura del Defensor del Pueblo, se establece la elección directa de 3 senadores por cada provincia y por la Ciudad de Buenos Aires y se reduce su mandato, elección directa de Presidente y Vice por doble vuelta (ballotage). A través de ciertas facultades dadas al Presidente, en vez de atenuar su poder, se fortaleció:

* Facultad de dictar decretos de necesidad y urgencia.
* Posibilidad de vetar parcialmente las leyes promulgando el resto de su contenido.
* Delegación legislativa en el Presidente.

1. **El sistema Federal Argentino y sus relaciones con los Estados Provinciales: coordinación, participación y subordinación.**

La constitución Argentina de 1853 – 1860 acoge la forma federal de estado: el poder se descentraliza políticamente con base física, geográfica o territorial. El estado federal se compone de muchos estados miembros, provincias. El estado federal se llama República Argentina y es un estado nuevo u originario.

Las constituciones provinciales, las leyes provinciales, los decretos provinciales y la totalidad de las normas y actos provinciales se subordinan a:

* La Constitución federal y los tratados internacionales.
* Las leyes del congreso federal.
* Toda norma o acto emanado del gobierno federal en cuanto a tal.

La estructura constitucional de nuestra federación presenta los rasgos fundamentales de todos los estados federales, las tres relaciones vertebrales:

La subordinación: Esta relación se expresa en la llamada supremacía federal. El equilibrio del principio de unidad con el de pluralidad tiende a proporcionar cohesión y armonía mediante la subordinación de los ordenamientos jurídico – políticos locales al ordenamiento federal, para que las “partes” sean congruentes con el “todo”. Ello quiere decir que la constitución federal impone ciertas pautas en las estructuras de lineamiento que deben ser acatadas y reproducidas por las constituciones de los estados miembros. La relación de subordinación no permite decir que los “gobiernos” provinciales se subordinan al “gobierno” federal, ni siquiera que las provincias se subordinan al “estado federal”, porque lo que se subordina es el orden jurídico provincial al orden jurídico federal.

La participación: Esta relación implica reconocer en alguna medida la colaboración de las provincias en la formación de decisiones del gobierno federal. Nuestra Constitución la institucionaliza componiendo dentro del gobierno federal al órgano congreso con una cámara de senadores cuyos miembros representan a las provincias.

La coordinación: Esta relación delimita las competencias propias del estado federal y de las provincias. Se trata de distribuir o repartir las competencias que caen el área del gobierno federal y de los gobiernos locales.

1. **La superlegalidad y el control constitucional.**

El sentido con que el constitucionalismo utiliza la noción de supremacía constitucional apunta a la noción de que la constitución formal, revestida de superlegalidad, obliga a que las normas y los actos privados y estatales se ajusten a ella. Ello envuelve una formulación de deber-ser; todo el orden jurídico-político del estado debe ser congruente o compatible con la constitución formal.

La doctrina de supremacía exige, para su eficacia, la existencia de un sistema garantista que apunte a la defensa de la constitución y al control amplio de constitucionalidad. El principio de supremacía llega a la conclusión de que las normas y los actos infractorios de la constitución no valen, son inconstitucionales o anticonstitucionales. Se requiere un remedio para defender y restaurar la supremacía constitucional violada, por ello, la doctrina de la supremacía pasa a forjar el control constitucional o la revisión constitucional.

El control judicial de constitucionalidad, y la eventual declaración de inconstitucionalidad de una norma o acto, es un deber (u obligación) que implícitamente impone la constitución formal a todos los tribunales del poder judicial cuando ejercen su función de administrar justicia, o cuando deben cumplir dicha norma o dicho acto.

1. **La autonomía provincial: análisis de los artículos 121 al 129 de la Constitución Nacional.**

**La autonomía provincial: análisis de los artículos 121 al 129.**

Autonomía Provincial:  
Las provincias crean su propio derecho y eligen a sus autoridades: una de las consecuencias de la autonomía es que el estado federal no anula ni deroga las leyes locales. La autonomía es irrenunciable.

**Art. 121.- Las provincias conservan todo el poder no delegado por esta Constitución al Gobierno federal, y el que expresamente se hayan reservado por pactos especiales al tiempo de su incorporación.**

Se llama Provincia a cada uno de los estados miembros que integran la Nación. Algunas existen desde antes que se creara el Estado Federal en 1853. Son entidades que no pueden separarse ni estar en contra del Estado Nacional.

Este artículo consagra el llamado principio de reserva: Las provincias conservan todo el poder no delegado a la Nación.

Hay una relación de subordinación: instituciones y leyes provinciales están subordinadas a la constitución y leyes nacionales. Igualmente las provincias participan a través de sus senadores en las decisiones del gobierno Nacional.  
  
**Art. 122.- Se dan sus propias instituciones locales y se rigen por ellas. Eligen sus gobernadores, sus legisladores y demás funcionarios de provincia, sin intervención del Gobierno federal.**Las provincias son entidades con:

Autonomía Institucional: Se dan sus propias instituciones a través de normas emanadas del poder provincial.

Autonomía Política: Eligen a sus autoridades y conservan el poder no delegado al Estado Nacional.

**Art. 123.- Cada provincia dicta su propia constitución, conforme a lo dispuesto por el artículo 5° asegurando la autonomía municipal y reglando su alcance y contenido en el orden institucional, político, administrativo, económico y financiero.**Este artículo indica que cada provincia tiene la atribución de dictar su propia constitución, según el art. 5.  
Dentro de esa constitución deben tenerse en cuenta y asegurarse tres cosas:  
1- La autonomía municipal.  
2- Su administración de justicia  
3- La educación primaria.

**Art. 124.- Las provincias podrán crear regiones para el desarrollo económico y social y establecer órganos con facultades para el cumplimiento de sus fines y podrán también celebrar convenios internacionales en tanto no sean incompatibles con la política exterior de la Nación y no afecten las facultades delegadas al Gobierno federal o el crédito público de la Nación; con conocimiento del Congreso Nacional. La ciudad de Buenos Aires tendrá el régimen que se establezca a tal efecto.  
Corresponde a las provincias el dominio originario de los recursos naturales existentes en su territorio.**

Las provincias tiene la facultad de:  
1- Crear regiones: realizar grupos integrados por algunas provincias con el fin de de lograr el desarrollo económico y social de dicha región.

2- Firmar tratados internacionales: Con países u organismos internacionales. Pero deben cumplir con ciertos requisitos:

Que el Congreso Nacional tome conciencia del acto.

Que no se afecte la política exterior del país.

Que no se afecte las facultades delegadas al Gobierno Federal.

Que no se afecte al crédito público del país.

3- Tener el dominio de sus recursos naturales: aguas interiores, suelos, subsuelos y los recursos renovables o no.

**Art. 125.- Las provincias pueden celebrar tratados parciales para fines de administración de justicia, de intereses económicos y trabajos de utilidad común, con conocimiento del Congreso Federal; y promover su industria, la inmigración, la construcción de ferrocarriles y canales navegables, la colonización de tierras de propiedad provincial, la introducción y establecimiento de nuevas industrias, la importación de capitales extranjeros y la exploración de sus ríos, por leyes protectoras de estos fines, y con sus recursos propios.  
Las provincias y la ciudad de Buenos Aires pueden conservar organismos de seguridad social para los empleados públicos y los profesionales; y promover el progreso económico, el desarrollo humano, la generación de empleo, la educación, la ciencia, el conocimiento y la cultura.**

Este artículo se refiere a tres puntos:  
1- Tratados interprovinciales: acuerdo entre 2 o más provincias con un fin determinado.  
2- Poderes recurrentes: tanto las provincias como el Gobierno nacional tiene las mismas atribuciones para lograr los mismos fines. Como por ejemplo, el bienestar general, promover la industria.

Hay 3 clases de poderes:

* delegado al gobierno nacional: que las provincias no pueden ejercer.
* Reservados por las provincias: aquellos que ellas no delegaron, el gobierno nacional no puede ejercerlos.
* Concurrentes: aquellos que pueden ejercer tanto los gobiernos provinciales con el gobierno nacional

3- Las provincias y la Ciudad de Buenos Aires van a conservar los organismos de seguridad social para sus empleados públicos y profesionales.

**Art. 126.- Competencias prohibidas (poderes q las provincias le otorgaron a la nación). Las provincias no ejercen el poder delegado a la Nación. No pueden celebrar tratados parciales de carácter político; ni expedir leyes sobre comercio, o navegación interior o exterior; ni establecer aduanas provinciales; ni acuñar moneda; ni establecer bancos con facultad de emitir billetes, sin autorización del Congreso Federal; ni dictar los Códigos Civil, Comercial, Penal y de Minería, después que el Congreso los haya sancionado; ni dictar especialmente leyes sobre ciudadanía y naturalización, bancarrotas, falsificación de moneda o documentos del Estado; ni establecer derechos de tonelaje; ni armar buques de guerra o levantar ejércitos, salvo el caso de invasión exterior o de un peligro tan inminente que no admita dilación dando luego cuenta al Gobierno federal; ni nombrar o recibir agentes extranjeros.**Este artículo vuelve a reiterar que los poderes delegados a la Nación no pueden ser ejercidos por las provincias y da una lista de cosas que ellas no pueden realizar.

**Art. 127.- Ninguna provincia puede declarar, ni hacer la guerra a otra provincia. Sus quejas deben ser sometidas a la Corte Suprema de Justicia y dirimidas por ella. Sus hostilidades de hecho son actos de guerra civil, calificados de sedición o asonada, que el Gobierno federal debe sofocar y reprimir conforme a la ley.**En realidad este artículo era importante al momento de sancionar la Constitución Nacional, ya que eran comunes las luchas entre provincias, pero desde que el Gobierno Federal tiene el monopolio de las Fuerzas Armadas, estas luchas desaparecieron.

Sus problemas en cambio, deben ser sometidos y resueltos por la Corte Suprema, la cual para esta clase de conflictos tiene potestad originaria (art. 117).

Las hostilidades entre provincias se toman como delito de sedición (art. 22)

**Art. 128.- Los gobernadores de provincia son agentes naturales del Gobierno federal para hacer cumplir la Constitución y las leyes de la Nación.**Este artículo indica que los gobernadores provinciales deben hacer cumplir la Constitución Nacional y las leyes nacionales, dentro de su provincia, porque tanto la constitución nacional como las leyes nacionales están por encima de las constituciones y leyes provinciales y no pueden ser contrariadas por ellas.

Si una provincia no cumple con esta obligación puede sufrir la intervención federal para hacer cesar el incumplimiento.

**Art. 129.- La ciudad de Buenos Aires tendrá un régimen de gobierno autónomo, con facultades propias de legislación y jurisdicción, y su jefe de gobierno será elegido directamente por el pueblo de la ciudad. Una ley garantizará los intereses del Estado nacional, mientras la ciudad de Buenos Aires sea capital de la Nación.  
En el marco de lo dispuesto en este artículo, el Congreso de la Nación convocará a los habitantes de la ciudad de Buenos Aires para que, mediante los representantes que elijan a ese efecto, dicten el Estatuto Organizativo de sus instituciones constitucionales.**

**Autonomía de la Ciudad de Buenos Aires:** Antes de la reforma, la ciudad de Buenos Aires, era un simple municipio o distrito federal, sin autonomía funciona ya que la Constitución Nacional no hacía mención alguna a su estatus jurídico. Ahora aunque no es una provincia con su gobernador, tiene un estatus especial:

* Tiene una constitución (estatuto organizativo con un preámbulo y 140 art) dictada en 1996.
* Tiene un régimen de gobierno autónomo (diferente del de las provincias) con los 3 poderes clásicos locales: un Poder Ejecutivo integrado por un jefe de gobierno, un Poder Legislativo (formado por una cámara de 60 Diputados) y un Poder Judicial (compuesto por: el Tribunal Superior de Justicia, los tribunales establecidos por la Ley, el Ministerio Público y el Consejo de la Magistratura).

La Ciudad de Buenos Aires como Capital Federal al no estar determinada como tal expresamente en la Constitución Nacional, puede trasladarse a otro sitio dejando a esta ciudad con el régimen de gobierno autónomo del artículo 129.

1. **Explicar el concepto de Empleo Público, tipos de empleados y responsabilidades y estabilidad.**

**Función Pública:** Función es toda actividad ejercida por un órgano para la realización de un determinado fin. Como la idea de función implica una actividad que está referida a los órganos del Estado, la función es pública o estatal.

Los funcionarios públicos son aquellos que tienen derecho de mando, de iniciativa, de decisión y que ocupan los grados más elevados de jerarquía. Existen tres condiciones esenciales para ser funcionario: Primero que la actividad sea remunerada, quedando excluidos quienes la desempeñan a título honorario. Segundo, es preciso que realice su actividad en un organismo del Estado, que puede ser legislativo, administrativo o jurisdiccional. La tercera condición es que deben haber sido nombrados por autoridad competente, no estando incluidos los que desempeñan funciones por elección popular.

Los empleados públicos son aquellos que atienden a la preparación y ejecución de las decisiones emanadas de una autoridad superior y se encuentran en los grados más bajos de la escala jerárquica. El funcionario puede declarar la voluntad del Estado, el empleado no.

Entre los derechos del empleado público, el más importante es el derecho a la estabilidad. Se presenta la cuestión de los funcionarios inamovibles y los amovibles. Reunidas ciertas condiciones, el ordenamiento positivo establece la inamovilidad del funcionario, por lo que la pérdida de la estabilidad solamente se producirá en los supuestos que el ordenamiento jurídico ha previsto.

En cuanto a las responsabilidades de los funcionarios públicos, el primer deber es el de lealtad a la ley. Todos los demás le son conexos e inseparables. Vinculado con el deber de lealtad está el de obediencia. Por otra parte, también existe el deber de dedicación que quiere decir que los funcionarios no podrán acumular varios empleos. Esto entraña dos supuestos: que el empleado debe dedicar su actividad al servicio de un modo especial y que el Estado remunere al empleado de modo que éste pueda subvenir a sus necesidades. Luego, se encuentra el deber de discreción que se manifiesta por dos clases de obligaciones de grado diferente: una es el deber de guardar secreto y la otra se designa con el nombre de “deber de reserva”. El deber de residencia, que significa que es conveniente que los funcionarios tengan su residencia en el sitio donde prestan sus servicios, el deber de dignidad que implica que el funcionario sea honorable y de buenas costumbres y finalmente el deber de prestar fianza.

El funcionario tiene que cumplir los deberes impuestos. Su incumplimiento trae aparejada la responsabilidad que puede ser civil, penal o disciplinaria según cuál haya sido la infracción cometida.

1. **Responsabilidad de Estado: Contractual y Extracontractual.**

La Responsabilidad Contractual nace de un contrato que une a las partes, donde el Estado forma parte de un contrato. Por ejemplo, la concesión de servicios públicos a una empresa tal como Edenor o Edesur.

La Responsabilidad Extracontractual surge ante el incumplimiento del deber genérico de no dañar. Es decir, en este caso no existen contratos entre partes, pero una persona sufre un daño a causa del Estado, cuya responsabilidad es promover el bienestar general.

1. **Responsabilidad por actividad legítima.**

La responsabilidad por actividad legítima del Estado: Surge cuando hay una violación a los Derechos Humanos por parte del Estado o funcionarios públicos.

1. **Residencia de las Autoridades Federales.**

Según el Artículo 3 de la Constitución Nacional, las autoridades del Gobierno Nacional, van a residir en el lugar elegido por la ley para ser Capital y siempre que dicho territorio sea cedido por la provincia a la que pertenece.

1. **La intervención Federal.**

Las provincias son autónomas pero excepcionalmente el Gobierno Federal puede suspender dicha autonomía a través de la intervención (reemplazando a la autoridad de esa provincia por la federal, a través de un interventor), para restablecer el orden quebrado por conflictos internos o ataque exterior. El conflicto debe ser grave e imposible de resolver por la propia provincia. Existen dos clases de intervención:

* **Protectora:** Se auxilia militarmente a la provincia o se rechaza la invasión exterior.
* **Represiva:** Se sustituyen las autoridades, total o parcialmente.

El artículo 6° regula la llamada intervención federal. Ciertos dislocamientos o peligros que perturban o amenazan la integración armónica de las provincias en la federación, dan lugar a la intervención federal con miras a conservar, defender o restaurar dicha integración. (El citado art. 6 habla de intervenir en el territorio de las provincias y no de intervenir a las provincias. La constitución no impone necesariamente que la intervención haga caducar, sustituir o desplazar a las autoridades provinciales).

El gobierno federal interviene:

* 1. Por sí solo: Para garantizar la forma republicana de gobierno, o repeler invasiones exteriores. Esta intervención es dispuesta por el gobierno federal “motu proprio”, es decir, sin pedido de la provincia afectada. Responde a dos causas:
     1. Garantizar la forma republicana de gobierno: Lo que supone una alteración en ella.
     2. Repeler invasiones exteriores: Lo que supone un ataque actual o inminente.

La finalidad de la intervención dispuesta para garantizar la forma republicana de gobierno puede advertirse en dos sentidos:

* Mantener la relación de subordinación propia del federalismo, preservar la similitud de formas políticas entre las provincias y el estado federal.
* Obligar a las provincias a acatar el condicionamiento impuesto por el artículo cinco para depararles el goce y ejercicio de sus instituciones.
  1. A requisición de las autoridades constituidas: Es dispuesta por el gobierno federal a pedido de la provincia. Para sostenerlas o restablecerlas, si hubieran sido depuestas por sedición o por invasión de otra provincia. Responde a dos situaciones:
     1. Para ser sostenidas.
     2. Para ser restablecidas.

La finalidad de esta intervención es fundamentalmente protectora o conservadora, y se endereza a ayudar a las autoridades locales.

Unidad 5

1. **¿Qué son los tratados internacionales? ¿Cómo se clasifican los mismos?**

Estos tratados son acuerdos de voluntad entre dos o más Derechos internacionales, celebrados por escrito entre Estados y regidos por el Derecho internacional. Es un negocio jurídico por el cual las partes contratantes expresan su intención de establecer obligaciones y derechos mutuos.

Por su parte a los acuerdos que crean organizaciones internacionales comúnmente se los denomina Estatuto o carta. Los acuerdos sobre leyes y costumbres sobre la guerra, así como aquellos concluidos en forma multilateral al término de una conferencia Internacional se denominan generalmente Convenciones.

A diferencia de los tratados, los convenios son acuerdos que quedan sometidos al Derecho interno de un Estado para regirse por sus  propias disposiciones. Este criterio es útil para examinar a los convenios internacionales que no son tratados.

**ETAPAS DE UN TRATADO EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL**

● Negociación: Se considera que son estados negociadores aquellos que participan en la elaboración y adopción del texto. Esta es la fase más larga, puede durar varios años realizar un texto definitivo que satisfaga a las partes. Durante esta fase deben determinarse el objeto, fin y contenido del tratado.

● Adopción del Texto del Tratado: Significa consentir que todos los participantes se pongan de acuerdo en su redacción definitiva.

● Autenticación: Este acuerdo queda fijado de manera solemne como el contenido definitivo auténtico e inalterable del tratado.

● Presentación del Consentimiento: Es la fase final. Los Estados participantes deciden en esta fase si quieren ser parte o no del Tratado. Aquellos que no aceptan no quedan obligados. A la hora de presentar el consentimiento se puede realizar de dos formas: Solemne o simplificada. Se utiliza la vía solemne en los casos en los que debido a la importancia de la materia exige solemnidad en la forma de presentación del consentimiento. En forma simplificada cuando son acuerdos internacionales cuyo proceso de conclusión incluye solamente una etapa de negociación y la firma, materializándose comúnmente en varios instrumentos.

Situaciones que ocurren:

Adhesión: La adhesión es el acto jurídico por el cual un Estado que no es signatario de un tratado llega a formar parte del mismo. La adhesión es posible cuando el tratado la prevé, cuando conste de otro modo que los Estados negociadores han convenido que ese Estado puede manifestar su consentimiento mediante la adhesión, o si las partes deciden ulteriormente esa posibilidad estando el tratado en vigor en esa última hipótesis.

Aceptación: La aceptación puede tener lugar cuando la firma no ha sido depositada, es decir, cuando el Estado no ha participado en las negociaciones o no ha aprobado el texto del tratado. Así, se asemeja a la adhesión, la aceptación se lleva a cabo mediante un instrumento formal de estructura similar al instrumento de adhesión y se denomina instrumento de aceptación.

Aprobación: En algunos casos, en lugar de adhesión se aplica la aprobación del tratado. No existe una diferencia de principio entre esas dos formas de manifestación del consentimiento en obligarse por el tratado; es más bien una diferencia de terminología. En cambio sí es necesario diferenciar esa aprobación de la aprobación del texto del tratado. La Convención de Viena en su artículo 14 inciso 2, coloca la aprobación y la aceptación sobre el mismo plano que la ratificación, al decir que ellas intervienen “en condiciones semejantes a las que rigen para la ratificación”.

Ratificación Simultánea: Se habla de ratificación simultánea cuando los Estados contratantes se ponen de común acuerdo para que en una fecha determinada sus respectivos plenipotenciarios efectúen el depósito del instrumento de ratificación. En este acto se levanta un acta en la que se hace constar la ceremonia celebrada y que de hecho constituye el Acto de depósito de los instrumentos de Ratificación.

Publicación de los Tratados Internacionales: Se lleva a cabo gracias a la ley 24.080, desde 1992, que subsana la defectuosidad anterior en la cual, al no publicarse los tratados y convenciones internacionales, se comprometía la forma republicana de gobierno (cuyo principio fundamental es la publicidad de los actos estatales). Es obligatoria desde entonces la publicación de todo hecho o acto internacional en los que participe la Nación Argentina en el Boletín Oficial dentro de los 15 días hábiles siguientes a cada acto.

Reservas Internacionales: En los Tratados multilaterales cabe que la ratificación se haga con reservas. Consiste una reserva en que el Estado declara no aceptar una o varias estipulaciones del tratado, o aceptarlas únicamente según determinada interpretación. En esta última hipótesis se habla también de una “declaración interpretativa”. Las reservas pueden formularse, o en el acto de la firma del texto del tratado, o en el momento de la ratificación. Pero si una reserva expresada en el acto de la firma no se repite en el momento de la ratificación se considera que ha sido retirada. Por otra parte, un Estado puede en todo momento retirar una reserva. La Convención de Viena establece que se entiende por “reserva” una declaración unilateral, cualquiera que sea su enunciado o denominación, hecha por un Estado al firmar, ratificar o aprobar un tratado o al adherirse al él, con objeto de excluir o modificar los efectos jurídicos de ciertas disposiciones del tratado en su aplicación a ese Estado. Por otra parte, salvo que el tratado disponga otra cosa, una reserva podrá ser retirada en cualquier momento. No hay unanimidad de criterios acerca de cuáles sean los efectos jurídicos de las reservas. Lo único indiscutible es que ha de atenderse a la norma convencional que excluya reservas o solo admita determinadas reservas. Si faltan disposiciones convencionales de esta clase, es objeto de discusión la cuestión de saber bajo qué supuestos tiene una reserva efectos jurídicos.

Registro de los Tratados Internacionales: El artículo 18 del Pacto de la Sociedad de las Naciones recoge esta idea al disponer que todo tratado o compromiso internacional que se celebre en lo sucesivo por cualquier miembro de la Sociedad, deberá ser inmediatamente registrado por la Secretaría y publicado por ella lo antes posible.

Procedimiento en Nulidad del Tratado: La convención se ocupa de regular la nulidad, suspensión de la aplicación y la terminación de los tratados, y constituye el aspecto más significativo de la codificación y desarrollo progresivo en el área. Esa misma parte señala que las consecuencias de un tratado nulo carecen de fuerza jurídica, y nunca pueden ser parecidas y declaradas, de manera unilateral por un Estado parte, sino que el Estado parte, sino que el Estado que la alegue deberá notificar su pretensión a las demás partes, y si surge una objeción se inicia un procedimiento de solución pacifica de la controversia.

Prórroga de los Tratados: La prórroga de un tratado implica renovar internacional e internamente la vigencia del tratado; o sea, prolongar la obligación internacional con él asumida, y mantener asimismo su incorporación al Derecho interno.

Depósito: La figura del depósito apareció con los tratados multilaterales en el siglo XIX. La función del depósito es custodiar el texto original del tratado, los poderes que se le hayan remitido y custodiar todas las comunicaciones y notificaciones relativas al tratado. Otra función es la de recibir las firmas y demás notificaciones relativas al tratado por parte de los Estados que deseen formar parte del mismo en el futuro.

1. **¿Qué establece el Artículo 31 de la Constitución Nacional y cómo es la pirámide de las normas?**

Este artículo establece que todas las normas (constituciones y leyes provinciales, ordenanzas municipales, decretos del Poder Ejecutivo Nacional, Provincial, Municipal, etc.) deben respetar a la Constitución Nacional. En el artículo se tratan dos temas fundamentales:

1. Supremacía de la Constitución Nacional: Todas las normas deben respetar a la Constitución que está por encima de ellas. Si una norma es contraria a la Constitución, puede ser declarada inconstitucional a través del control de constitucionalidad de las normas, a cargo del Poder Judicial de la Nación. El art. 27 nos dice que el Gobierno no puede celebrar tratados que estén en contra de la Constitución.
2. Orden de prelación de las normas: Este artículo nos indica la jerarquía entre:

* El derecho federal y el provincial: el primero está por encima del segundo.
* Constitución, tratados y leyes: En primer lugar está la Constitución, luego los tratados ratificados por nuestro país y por último las leyes nacionales. Después de la reforma de 1994 los Tratados, Convenciones y Concordatos sobre derechos humanos aprobados y ratificados (y aquellos que se incorporen en el futuro) adquieren jerarquía constitucional (Art. 75 inc. 22). Si existiesen contradicciones entre la Constitución y uno de estos tratados, para algunos autores se aplica el Tratado, mientras que para otros se debe aplicar la Constitución ya que estos tratados son complementarios de ella porque no pueden modificar su parte dogmática.

1. **¿Cuándo fueron incorporados al Artículo 75 los incisos 22 Y 24 de la Constitución Nacional? ¿Qué establecen los mismos?**

El artículo 75 inciso 22 incluye una lista de tratados a los que la reforma constitucional de 1994 decidió darle “jerarquía constitucional”. El denominador común de estos tratados internacionales de los que la República Argentina es parte, es que tratan sobre temas directamente vinculados con los Derechos Humanos.

Su origen inmediato se remonta a la reacción internacional ante las atrocidades cometidas durante la Segunda Guerra Mundial y son consecuencia directa de la creación de la Organización de las Naciones Unidas que pasa a ser el ámbito natural para la elaboración de los siguientes convenios internacionales.

La enumeración hecha en el artículo 75, inciso 22 no es cerrada sino que puede ser ampliada siguiendo un procedimiento especial que esa misma norma establece. De hecho, luego de la reforma constitucional de 1994, otros dos tratados internacionales no incluidos en la nómina original fueron dotados por el Congreso de jerarquía constitucional.

El artículo 75 inciso 24 habla sobre los tratados de integración supranacionales o supraestatales, que son sobre integración económica y no sobre derechos humanos, por lo tanto, no tienen jerarquía constitucional como los tratados del inciso 22, pero tienen jerarquía superior a las leyes. Los tratados pueden ser de dos clases:

* Celebrados entre Estados de Latinoamérica: Para su aprobación se necesita la mayoría absoluta de la totalidad de los miembros de cada Cámara.
* Celebrados con otros Estados: Para su aprobación se siguen dos etapas:

El congreso, con la mayoría absoluta de los miembros presentes de cada Cámara, declarará la conveniencia de la aprobación del tratado y,

Pasados 120 días desde esa declaración, podrá ser aprobado con el voto de la mayoría absoluta de la totalidad de los miembros de cada Cámara.

Denuncia: Para ello se necesita la aprobación previa de la mayoría absoluta de todos los miembros de cada Cámara.

1. **¿Cómo son las relaciones del Estado argentino con las organizaciones internacionales y con la Santa Sede?**

Relaciones del Estado Argentino con los demás Estados y con las Organizaciones Internacionales

El Estado se relaciona con los demás Estados a través de tratados y acuerdos. Así lo establece el artículo 99 inciso 11 de la Constitución Nacional, el cual menciona que el Poder Ejecutivo tiene la atribución de concluir y firmar tratados, concordatos y otras negociaciones requeridas para el mantenimiento de buenas relaciones con las organizaciones internacionales y las naciones extranjeras, recibe sus ministros y admite sus cónsules. Además, en el artículo 27 también se hace referencia a las potencias extranjeras. El mismo establece que el Gobierno Federal está obligado a afianzar sus relaciones de paz y comercio con las mismas por medio de tratados, que estén en conformidad con los principios de derecho público establecidos en la Constitución.

Esto quiere decir que en el caso de que haya un tratado anterior a una ley, ésta no puede prevalecer porque se impide que nuestro país altere unilateralmente al tratado, lo que equivale a una denuncia al mismo. Si hay una ley anterior a un tratado también prevalece el tratado, ya que es la última expresión de voluntad del Estado.

1. **Diferencia los conceptos de Nacionalidad y la Ciudadanía.**

Nacional o “argentino”, es toda persona que integra la comunidad política argentina, ya sea por haber nacido en el país o por su incorporación voluntaria a ella (naturalización).

Ciudadano, es el argentino que goza de los derechos políticos activos y pasivos, es decir, que puede votar y puede postularse para ocupar un cargo público electivo. La nacionalidad es el género y la ciudadanía es una especie. Si bien todo ciudadano es argentino, no todo argentino es ciudadano.

Así, los argentinos nativos que en razón de su edad no pueden ejercer derechos políticos, o aquellos a quienes se les ha privado de ello o suspendido en su ejercicio, no son ciudadanos en sentido estricto, aunque sean nacionales.

1. **¿Qué tipos de nacionalidad existe?**

Los Estados adoptan diversos criterios respecto a quienes deber ser considerados jurídicamente como nacionales: los países de inmigración, dentro de los cuales se encuentra nuestro país, utilizan el principio del ius soli (la nacionalidad la determina el lugar de nacimiento); y los países de emigración utilizan el ius soli y el ius sanguinis (la nacionalidad está determinada por la de los padres).

**Modos de acceder a la nacionalidad argentina**

En 1984 se restableció la ley 346 de 1869 (ley 23.059 que derogó la ley de facto 21.795). En base a esta reforma, se supone a tres categorías de argentinos; una dispuesta para los nacidos en nuestro territorio (los nativos o naturales) y dos adquiridos por voluntad del interesado (argentino por opción o naturalizado), cada una con sus respectivos requisitos.

● Argentinos nativos: Son todos los individuos que nacen en el territorio de la República, sea cual fuere la nacionalidad de sus padres, con excepción de los hijos de ministros extranjeros y ministros de las delegaciones residentes del país.

También son argentinos los nacidos en buques de guerra de la República. Será también el nacido bajo pabellón foráneo en aguas territoriales argentinas (nacido en mar neutro-alta mar). Los argentinos nativos gozan de todos los derechos y garantías constitucionales.

Esta nacionalidad es irrenunciable. No puede perderse la nacionalidad argentina; ella no puede ser revocada por acto de la autoridad, cualquier reglamentación que disponga la perdida de la nacionalidad argentina sería inconstitucional.

● Argentinos por opción: Son los hijos de los argentinos nativos que habiendo nacido en país extranjero optasen por la ciudadanía de origen, basta para que se cumpla la condición exigida solo uno de los progenitores sea argentino.

Este derecho se ejerce por la simple petición efectuada ante la justicia federal o si se encuentra en país extranjero ante el cónsul y si tuviera menos de 18 años. La ley determina la edad que debe tener el interesado para ejercer la opción ni si esta puede ser ejercida por un representante antes de los 18 años de edad del interesado.

El art. 2º del decreto 3213/84 permite que la opción pueda ser ejercida también para hijos menores que aún no hayan cumplido 18 años por los padres en ejercicio de la patria potestad, anta el cónsul si se encuentra en país extranjero o ante el Juez Federal respectivo.

●  Argentinos por naturalización: Los extranjeros pueden adquirir esta condición si residen en la República dos años continuos (art.20 CN) a partir de los 18 años y manifiestan ante el juez federal la voluntad de serlo. Las circunstancias de edad y extranjería deben ser acreditadas con la cédula de identidad otorgada por la policía federal o con el pasaporte de su país visado por el cónsul argentino del lugar, podrán justificar están circunstancias con un acta de estado civil.

La residencia de dos años en el país debe ser inmediata y continua, debiendo especificar el peticionante cada uno de los lugares donde hay domiciliado, acreditando esta por medio de un sumario de información de testigos y por certificación de inmigración u otra forma  fehaciente.

Cualquiera de los siguientes casos permite acortar los dos años de residencia continúa en el país: haber desempeñado con honradez empleos de la Nación, de las provincias o de los municipios dentro o fuera de la República; haber servido en el ejército o en la escuadra, o haber asistido a una función de guerra en defensa de la Nación, o haberse casado con una mujer argentina en cualquiera de las provincias. No necesariamente debe ser efectuado en el país.

La ley 346 aclara que no podrá negarse la ciudadanía por razones políticas, ideológicas, gremiales, religiosas o raciales.

**Derechos y obligaciones de los naturalizados**

Como los extranjeros pierden esa condición a través de la naturalización, se incorporan a la nacionalidad y la ciudadanía.

Derechos: Tienen los mismos derechos que los nacionales de origen y por opción, excepto que no pueden ejercer la presidencia y vicepresidencia de la República.

Obligaciones: Tienen las mismas que los nacionales de origen y por opción, sólo que no tienen la obligación de armarse en defensa de la patria y de la Constitución dentro de los diez primeros años contados desde el día que obtuvieron la carta de ciudadanía,  período durante el cual su ejercicio es potestativo. La corte ha establecido que la ciudadanía puede perderse por renuncia expresa o tácita, por ejemplo, obtener el pasaporte de su país de origen, ocultando  la naturalización argentina.

Valdrá la renuncia de la ciudadanía si abandona el país ejerciendo el derecho de mejores condiciones de existencia.

1. **¿Cómo se adquiere la ciudadanía?**

Los nacionales se convierten en ciudadanos a partir de los 18 años por la mera actualización, a los 16, de los datos de identificación ante el Registro Nacional de las Personas. Por su parte, los extranjeros pueden convertirse en nacionales y ciudadanos por el trámite de la naturalización y concesión de la carta de ciudadanía.

La ciudadanía implica la aptitud (capacidad) jurídica de sus titulares para ejercer exclusivamente los derechos políticos (cívicos y electorales). Sin embargo, para que haya ciudadanía no basta con poseer derechos políticos: ellos deben estar referidos a la formación del gobierno federal por parte de los nacionales y no de los extranjeros. Los  derechos de ciudadanía están ligados a la pertenencia a una comunidad  política y al reconocimiento de esos derechos por parte del Estado; si no los reconoce  el Estado y los hacen valer, estos derechos no tienen vigencia.

1. **¿Qué establece Artículo 75 inciso 12 en cuanto a las leyes de ciudadanía?**

Con respecto a la nacionalidad, en nuestro país se aplica el principio de nacionalidad natural, o derecho de suelo, o ius soli: los que nacen en suelo argentino son argentinos sin importar la nacionalidad de sus padres, a diferencia de los países europeos, donde se aplica el principio de sangre o ius sanguinis (el hijo adopta la nacionalidad de sus padres sin importar donde nació).

La **nacionalidad** puede adquirirse por nacer en el suelo argentino o en el caso de los extranjeros, por naturalizarse.

La **ciudadanía** la adquieren tanto los argentinos al cumplir 18 años como los naturalizados y con ella pueden ejercerse los derechos políticos.

1. **Explicar cuál es el régimen constitucional de los extranjeros y cómo pueden ser expulsados.**

El artículo 25 de la Constitución Nacional establece que el gobierno fomentará la inmigración europea y no podrá restringir, limitar o gravar la entrada de los extranjeros que quieran trabajar en el país. A partir de la vigencia del texto constitucional, fueron sancionadas diversas normas que regulan lo relativo al ingreso en el país, tanto de inmigrantes como de extranjeros transitorios, incluidos los residentes clandestinos. Actualmente, el tema de las migraciones está regido por la ley 25871, en vigencia desde el 21/1/2004, la cual respeta la Constitución Nacional y los derechos humanos de los migrantes, en línea con las convenciones internacionales de las Naciones Unidas y la Organización Internacional del Trabajo.

Tanto los argentinos como los extranjeros ingresados legalmente en el país gozan del derecho a permanecer en el territorio. Durante su permanencia, el extranjero está sujeto a la jurisdicción y las leyes del Estado argentino, con las excepciones que prevé el derecho internacional público. El derecho a permanecer en el territorio no se limita a una simple presencia física en él, sino que está íntimamente relacionado con el derecho de trabajar y de contratar, mientras la persona permanezca en él. Estos derechos sufren ciertas limitaciones según la categoría con que el extranjero haya ingresado en el país (según la Ley 25871), que pueden ser:

Permanentes: Gozan de todos los derechos civiles en el país, al igual que los argentinos.

Temporarios: Gozan de los derechos civiles, pero están limitados en su derecho a trabajar al período de la autorización que les otorgue la Dirección Nacional de Migraciones.

Transitorios y precarios: Gozan de los derechos civiles, excepto el derecho de trabajar, que les está prohibido, salvo autorización especial.

Asilados políticos: Tienen limitados ciertos derechos civiles: el de transitar, expresar sus ideas, etc., según el régimen especial que se establezca.

Ilegales: Gozan de los derechos civiles, excepto el derecho de trabajar, de realizar contratos civiles o comerciales, aunque los que lleguen a realizar son válidos.

La Dirección Nacional de Migraciones puede cambiar de categoría a los extranjeros, cancelar la autorización y ordenar su expulsión en determinadas condiciones, pudiendo, a tal efecto, disponer incluso su detención. La negación del derecho a la permanencia en el país del extranjero, esto es, su expulsión del país, es un acto jurídico reglado, y tiene la naturaleza de sanción a una infracción legal (penal o contravencional), por lo que debe reunir todas las garantías de rigor (debido proceso, sentencia fundada, etc.)

Unidad 6

1. **Clasificar los derechos de la Constitución.**

1ra generación: civiles y políticos:

**Los derechos civiles** están ínsitos en el concepto de persona y son inseparables de él. Los sujetos activos, es decir, los titulares de ellos, son, en principio, las personas físicas. Sin embargo, por extensión, se les reconoce estos derechos a las llamadas “personas jurídicas”. El Derecho Civil es el conjunto de [normas jurídicas](http://es.wikipedia.org/wiki/Norma_jur%C3%ADdica) y [principios](http://es.wikipedia.org/wiki/Principio_de_Derecho) que regulan las relaciones personales  [patrimoniales](http://es.wikipedia.org/wiki/Patrimonio) entre personas tanto [físicas](http://es.wikipedia.org/wiki/Persona_f%C3%ADsica) como [jurídicas](http://es.wikipedia.org/wiki/Persona_jur%C3%ADdica), de carácter privado y público.

Entre los derechos civiles, ubicamos a los que se enuncian a continuación:

\*Derechos y garantías procesales y penales

\*Derechos económicos y sociales

\*Derechos generales

\*Derechos personales llamados personalísimos (o individuales de la personalidad)

**Los derechos políticos** se encuentran detallados en los artículos 36 y 38 de la Constitución Nacional.

2da generación: económicos

3ra generación: derechos de paz y culturales o colectivos: Existe un grupo de derechos de reciente aparición los cuales están otorgados a las personas y a los pueblos. Son los denominados derechos de tercera generación, relacionados con la solidaridad (derechos colectivos).

Los derechos colectivos o de tercera generación, se clasifican en tres categorías:

Los que protegen el medio ambiente.

Los que protegen usuarios y consumidor.

Los que protegen al patrimonio cultural e histórico.

1. **Mencionar y explicar los derechos del artículo 14.**

**Artículo 14.- Todos los habitantes de la Nación gozan de los siguientes derechos conforme a las leyes que reglamenten su ejercicio; a saber: De trabajar y ejercer toda industria lícita; de navegar y comerciar; de peticionar a las autoridades; de entrar, permanecer, transitar y salir del territorio argentino; de publicar sus ideas por la prensa sin censura previa; de usar y disponer de su propiedad; de asociarse con fines útiles; de profesar libremente su culto; de enseñar y aprender.**

Este artículo es muy importante ya que detalla los derechos civiles fundamentales de todo aquél que habite en el país (argentinos, extranjeros que viajan o estén de visita o que tengan intereses en dicho país, etc.). La organización del país tiene un fin: lograr que se respeten estos derechos.

“Conforme a las leyes que reglamentan su ejercicio”: esto es así porque los derechos no son absolutos sino relativos, es decir que necesitan para ser ejercidos de una ley que los reglamente, y evitando abusos y desarmonía entre los ciudadanos.

**Análisis de cada uno de los derechos expresados en el artículo 14 de la Constitución Nacional:**

* Derecho a trabajar: Esto significa que cada uno tiene el derecho de elegir la actividad a realizar para vivir ya sea por cuenta propia o bajos las órdenes de un empleador. El Estado debe evitar y combatir la explotación y desocupación, creando puestos de trabajo, planes de ayuda, etc., ya que el trabajo es fundamental para que un hombre se sienta digno y pueda alimentar a su familia. Este derecho es también receptado por el Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales.
* Derecho a ejercer toda industria lícita: Esta es una forma de trabajar obteniendo, transformando o transportando productos y materias primas para realizar una determinada producción y así obtener riqueza. Las industrias son fundamentales en un país porque dan muchos puestos de trabajo, pero deben ser lícitas, es decir, no contrarias a la moralidad, higiene, seguridad, interés y salud pública ni perjudicar derechos de terceros.
* Derecho a navegar y comerciar: La navegación comercial es realizada por una persona a bordo de un buque equipado para transporte (de mercaderías o personas); para pescar; etc. Se incluye también la explotación comercial por aire.
* Derecho a peticionar a las autoridades: Es el derecho que tienen personas o asociaciones de pedir a los funcionarios que hagan (o se abstengan de hacer) algo determinado y relacionado con su investidura. Tienen la obligación de responder a ese pedido, pero no de cumplirlo, es decir que pueden negarse a lo solicitado pero nunca hacer silencio. Este derecho tiene un límite que es el artículo 22 ya que no se puede pedir en nombre del pueblo salvo que realmente sea su representante. Por ejemplo la iniciativa popular es una forma de peticionar al poder legislativo.
* Derecho a entrar, permanecer, transitar y salir del territorio: Es el derecho que tiene toda persona (argentina o extranjera) a domiciliarse o radicarse en el país; quedarse en un lugar o cambiarlo; transitar por el país; o irse del mismo cuando lo desee. De todas formas, el Estado puede controlar la entrada de extranjeros y expulsarlos si no son útiles en la sociedad.
* Derecho de asilo: Es el derecho que tiene un extranjero a entrar y quedarse en el país cuando en el suyo es perseguido por motivos ideológicos, raciales, religiosos, políticos, etc.

Extradición: La extradición es el [procedimiento jurídico](http://es.wikipedia.org/w/index.php?title=Procedimiento_jur%C3%ADdico&action=edit&redlink=1) (penal-administrativo) por el cual una persona [acusada](http://es.wikipedia.org/w/index.php?title=Acusada&action=edit&redlink=1) o condenada por un [delito](http://es.wikipedia.org/wiki/Delito) conforme a la [ley](http://es.wikipedia.org/wiki/Ley) de un [Estado](http://es.wikipedia.org/wiki/Estado) es [detenida](http://es.wikipedia.org/w/index.php?title=Detenida&action=edit&redlink=1) en otro Estado y devuelta al primero para ser enjuiciada o para que cumpla la [pena](http://es.wikipedia.org/wiki/Pena) ya impuesta.

* Derecho a publicar sus ideas por la prensa sin censura previa (libertad de prensa): Este derecho está relacionado con el derecho a réplica, la libertad de información y la libertad de expresión.

El derecho a publicar ideas por la prensa quiere decir que está permitida la libre manifestación del pensamiento a través de medios escritos. Además sin censura previa significa que aquello que fue escrito en la prensa no va a ser censurado o controlado antes de ser publicado, pero luego de esto, si por esa publicación se cometió un abuso o delito (injurias, calumnias, falsos testimonios, etc.) su autor será responsable.

El Estado no puede censurar al autor impidiéndole trabajar, persiguiéndolo, monopolizando los medios de comunicación, etc. De todas formas el gobierno puede secuestrar todo aquello que resulte obsceno, como pornografía infantil, apología del delito, resguardar los nombres de menores autores o víctimas de delitos, etc.

Este derecho se relaciona con otros:

Derecho a réplica o de rectificación y respuesta: Es el derecho a contestar en forma pronta y gratuita cualquier agresión o comentario periodístico o informes inexactos publicados en medios de comunicación. Su fundamento es evitar la desigualdad que surge si una persona, dueña de un medio de comunicación dice lo que quiere impunemente de otra que no tiene ningún medio y no se puede defender.

Derecho a la información: Es el derecho a tener libre acceso a las fuentes de información y de mantenerla en secreto. Esto significa que no debe revelar de donde o por quien consigue su noticia. El Estado no puede monopolizar las fuentes y este derecho se complementa con el de ser informado.

* Libertad de expresión: Es decir el derecho a expresar, difundir o transmitir las ideas, pensamientos u opiniones a través de radio, teléfono, cine, teatro, televisión, internet, etc. La prensa actúa vigilando y denuncia toda clase de abusos y actos ilegales del sector político, por eso es importante que no sea censurada antes de su publicación.
* Derecho a usar y disponer de su propiedad: La propiedad, según la Corte Suprema de Justicia, comprende todo aquello que el hombre puede tener fuera de sí mismo, de su vida y de su libertad. Es así que le da carácter de propiedad a cosas como:
* Derechos y obligaciones nacidos de un contrato o que ingresaron al patrimonio; Sentencias pasadas en autoridad de cosa juzgada; Derecho hereditario; Sueldos y honorarios; Derechos de propiedad intelectual; Efecto libratorio del pago; Derechos adquiridos por jubilaciones y pensiones, etc.

Tanto personas de existencia física como jurídica tienen este derecho y nadie puede violar esa propiedad privada ni turbar su ejercicio. Es el Congreso el que reglamenta este derecho, porque como todo derecho no es absoluto, sino que tiene límites (la expropiación, las servidumbres, la ocupación temporaria, etc.) para defender el bien común y el orden social (art. 17 de CN).

* Derecho a asociarse con fines útiles: Toda persona tiene derecho a unirse con otras voluntariamente para formar una asociación o para ingresar a una ya existente. También puede negarse a asociarse compulsivamente.
* Derecho a profesar libremente su culto (o a no profesar ninguno): La libertad de culto es la forma de externalizar ante los demás las creencias religiosas propias, ya sea en una agrupación o individualmente, o a la libertad de no practicar ninguna. En cambio la libertad de conciencia se refiere a la intimidad espiritual y está fuera de toda reglamentación, ya que es algo que pertenece al fuero interno de cada persona.
* Derecho a enseñar y aprender: Es la facultad que tiene una persona o asociación a transmitir enseñanzas, conocimientos, etc., y también a recibir dicha formación. Es una forma de lograr el bienestar general enunciado en el Preámbulo. El Estado tiene la obligación de asegurar esta educación: que sea obligatoria, gratuita y laica en todo el país. Los padres tienen el derecho de elegir para sus hijos la educación que crean conveniente.

1. **Explicar qué principio establece el artículo 28.**

En este artículo se establecen dos principios:

Inalterabilidad: Es la garantía de que los derechos reconocidos en la Constitución no van a sufrir alteraciones.

Razonabilidad: Los derechos no son absolutos sino relativos, esto significa que son restringidos, reglamentados a través de leyes dictadas por el Congreso. Por ejemplo, en artículo 17 se habla de la expropiación pero hay una ley que especifica cómo realizarla: Ley 21499. Estas leyes deben ser razonables y no deben nunca alterar el derecho que están reglamentando, porque de ser así dejarían de tener validez.

Entonces, si la ley restringe al derecho es válida; si lo altera es inválida. Obviamente que para saber si hay alteración o no del derecho, se debe analizar cada caso en concreto y ver si la restricción es necesaria para cumplir con el objeto que quiere la ley, o por el contrario, aquél podría lograrse con otra medida menos severa.

Ejemplos:

Si se regula la libertad de expresión para evitar que, con su abuso se pueda ofender, injuriar o calumniar a inocentes o instigar a la comisión de delitos, se estará cumpliendo con este fin, sin alterar aquél derecho; pero si para lograr el mismo objetivo se procede a la censura previa, la medida será excesiva y dejará de ser razonable (en este caso, además, sería inconstitucional).

El hurto puede ser penado con prisión de un mes a tres años, y es el juez quien decide qué pena impondrá. Pero si aplica el máximo de la pena a un hombre que por primera vez hurta algo de poco valor, su sentencia, si bien ajustada al Derecho, no será razonable.

Estos conceptos se relacionan con el poder de policía que es la facultad del Estado de limitar los derechos subjetivos por el bien de la comunidad.

1. **Explicar las igualdades que surgen del artículo 16.**

Principio de igualdad: Es el que procura eliminar la discriminación arbitraria por motivos de raza, color, sexo, religión, nacionalidad, etc.; pero dejando a salvo la discriminación no arbitraria. Esta igualdad se lleva a cabo cuando se le da el mismo trato a todos los habitantes que están en idénticas condiciones y es aplicable a las relaciones entre el Estado y los particulares y entre los particulares entre sí.

Sin embargo, la igualdad ya no se limita al simple rechazo de cualquier privilegio o discriminación. Al contrario, reclama acciones afirmativas del Estado consistentes en el otorgamiento de beneficios especiales a determinadas categorías de individuos con el objeto de que puedan desarrollar aptitudes que, de otro modo, no las tendrían. Es decir, el artículo 16 no prohíbe cualquier discriminación o trato diferente, sino sólo aquellas discriminaciones que respondan a motivos persecutorios, estigmatizantes o arbitrarios. Se viola la igualdad tanto tratando en forma desigual a los iguales como tratando en forma igual a los desiguales.

Se debe precisar que en la oración “todos sus habitantes son iguales ante la ley”, la palabra “ley” está tomada como sinónimo de derecho, es decir que la igualdad no se limita al tratamiento de las normas emanadas del Poder Legislativo, sino que también se la garantiza frente a los otros dos poderes del Estado, e incluso frente a los demás habitantes. La eliminación de los fueros personales, justamente, es una forma de consagrar la igualdad ante la administración de justicia. Dichos fueros privilegiaban a personas en particular por pertenecer a determinado sector, como el eclesiástico, militar y universitario. Estas personas eran juzgadas por jueves especiales que pertenecían a su fuero, y no por los jueces comunes como el resto de la población. Es así que surge la igualdad ante la justicia.

Se prohíben las prerrogativas de sangre y nacimiento; y títulos de nobleza: Son los privilegios que tenía alguien por haber nacido en una familia noble, dueña de tierras. De esta forma, se extinguen los títulos de conde, marquéz, barón, duque, etc.

Idoneidad en los empleos: La idoneidad es un amplio concepto que incluye las aptitudes políticas, técnicas, morales y culturales para realizar una tarea. Los empleos a que se refiere el artículo son públicos, esto es, los cargos que corresponden a alguno de los tres poderes del Estado federal, Estados provinciales, municipios, entidades autárquicas, empresas del Estado, sociedades con participación estatal, entes interprovinciales o internacionales, etc.

Igualdad fiscal: Este principio nos dice que como la igualdad es la base del impuesto, los que tengan patrimonios similares, van a pagar impuestos similares. “Igualdad fiscal” significa que se debe dar a las personas el mismo trato en las mismas condiciones. En otras palabras, no se puede aplicar una suma igual a personas con distinta capacidad económica (tal es el caso de los impuestos al consumo), porque el tributo, que sería leve para algunos, podría ser excesivamente oneroso para otros. Por ende, la base del tratamiento impositivo se funda en la capacidad contributiva.

1. **¿Qué son las Cargas Públicas? Caracterización de las mismas y ejemplos.**

Es una actividad que debe desarrollar forzosamente el administrado, que tiene carácter coactivo y por eso se realiza sin contar con la voluntad del obligado a prestarla. En una palabra, mientras la función pública se caracteriza por la voluntariedad de las prestaciones que hace el funcionario a la administración, la carga pública se caracteriza por la obligatoriedad. Es una actividad que debe prestar el administrado para el Estado. En la carga pública no funciona la voluntad del administrado frente a la del Estado, sino que es él el que impone unilateralmente la obligación de la prestación de esa actividad, razón por la cual no se requiere el consentimiento del administrado que ha de cumplirla. La carga pública tiene determinados caracteres jurídicos. Ellos son:

La igualdad: Resulta del principio constitucional que establece que ésta es la base del impuesto y de las cargas públicas. Además, según el artículo 16 de la Constitución Nacional, todos los habitantes son iguales ante la ley.

Legalidad: Estas prestaciones obligatorias de los administrados no pueden establecerse sino en virtud de una ley formal.

Temporaria: La duración del servicio personal obligatorio es breve o circunstancial. La permanencia sine die de la carga pública es inconciliable con la naturaleza de la institución. Debe ser siempre temporaria.

Gratuidad: Vale decir, que la carga pública no es remunerada, a diferencia de lo que ocurre en el supuesto de función pública. Sin embargo, hoy en día las cargas públicas están comenzando a ser remuneradas.

Impermutable: No ha de permitirse que la prestación sea efectuada por terceros. La persona obligada por la ley no puede sustituir por otro su obligación de servicio ni redimirla por dinero, ya que el principio de igualdad ante la ley quedaría afectado por la sustitución. La sustitución lo desnaturalizaría, como ocurriría con el sistema de personero militar. Y si la carga se redimiera por dinero, se convertiría en un impuesto, transformando la prestación personal en prestación real.

Las prestaciones personales obligatorias deben referirse a servicios ciertos y determinados. La ley que impone una carga pública personal no puede dejar en indeterminación la naturaleza de la prestación.

En nuestro país existen varias cargas públicas. La principal es el servicio militar, obligación que surge directamente de la Constitución, que establece que los ciudadanos están obligados a armarse en defensa de la patria y de esta Constitución, de acuerdo a las leyes que dicte el Congreso y a los decretos del Ejecutivo Nacional, el texto legal vigente es el de la ley 12913. El servicio prestado se llama conscripción.

1. **¿En cuántas partes se divide el Artículo 14 Bis y cuál es el contenido de cada una de ellas?**

El artículo 14 bis fue agregado por la reforma de 1957 a raíz del constitucionalismo social y surge para dar protección justa y real al hombre e introduce así los derechos sociales y económicos en la Constitución. En este artículo se pueden observar las exigencias que se le plantean al Gobierno, como por ejemplo asegurar el salario mínimo, vital y móvil.

Este artículo contiene tres párrafos separados, el primero de ellos enumera los derechos del trabajador, el segundo los derechos gremiales y el tercero los de la seguridad social.

1. **Derechos del trabajador en relación de dependencia** (y condiciones de trabajo): Cómo prestarlo, remuneración, duración, control de la producción y colaboración en la dirección de la empresa. Derecho a la **asociación sindical**.

Dentro de este fragmento del artículo, se encuentran:

* **“El trabajo en sus diversas formas gozará de la protección de las leyes que asegurarán al trabajador…”:** El trabajo debe ser obligadamente protegido por las leyes, éstas deben imponer condiciones y modalidades justas de trabajo, sin perjudicar la dignidad del dependiente ante la prestación laboral. El Estado debe asegurar que se cumpla todo el contenido de este artículo.
* **“...condiciones dignas y equitativas de labor…”:**
* Digna: Se refiere a condiciones de labor compatibles con la dignidad del hombre. Es decir, que en el lugar de trabajo haya higiene, seguridad, comodidad, que se respeten los valores humanos del trabajador propios de su condición de hombre; que haya coherencia proporcional entre esfuerzo y reposo.
* Equitativas: Se refiere a condiciones justas según cada caso y cada trabajador. No se deben hacer diferencias por las situaciones personales del trabajador, tales como sexo, edad, capacidad laboral, etc.
* **“…jornada limitada…”:** La duración del trabajo no debe exceder el esfuerzo normal y razonable que es aquél que puede recuperarse durante el reposo, evitando el agotamiento físico, moral o intelectual del trabajador. En general se fija la jornada de trabajo en un máximo legal de **8 horas diarias.** Pero las leyes o convenios colectivos pueden ampliarla o reducirla según cada actividad.
* **“…descanso y vacaciones pagados…”:** El derecho al descanso es el obligado reposo semanal. Vacaciones es el descanso más prolongado, proporcional al desempeño anual. Ambos deben ser remunerados: las vacaciones deben ser pagadas en forma previa a su goce; el descanso semanal no se paga anticipadamente. Limitación de la jornada, y descanso y vacaciones pagados, hacen a las condiciones dignas y equitativas de labor.
* **“…retribución justa…”:** El salario que el empleado reciba como contraprestación por el desempeño de su labor, deberá ser digno, equitativo y proporcional a la importancia del mismo, deberá ser suficiente para poder solventar sus necesidades básicas y las de su familia, porque sino la retribución no sería justa.

Derecho social del trabajador: Debe prevalecer por encima de los salarios surgidos de la oferta y la demanda o pactados en forma directa y libre entre empleador, que es la parte fuerte, y empleado, que es la parte débil.

Para determinar el “salario justo” hay que valorar la importancia del trabajo prestado, las necesidades en materia alimentaria, de salud, vivienda, indumentaria, y educación obligatoria, del trabajador y de su familia. La idoneidad, la capacidad, el rendimiento, el cumplimiento, las condiciones personales, la situación económica del empleador y de la sociedad son factores que inciden en la variabilidad del salario.

* **“…salario mínimo…”:** El salario mínimo es el monto más bajo e irreductible (tope básico inferior) que posibilite al trabajador y a su grupo familiar la vida decorosa y digna de acuerdo a su nivel. Cualquier salario, aunque pactado, por debajo del fijado como salario mínimo-vital, carecerá del carácter de justa retribución.
* **“…vital…”:** Una remuneración es justa cuando es vital: suficiente para cubrir necesidades indispensables para que el trabajador y su núcleo familiar puedan vivir dignamente (vivienda, alimentación, casa, educación, esparcimiento, salud, etc.)
* **“...móvil…”:** Es una protección ante la inflación, aumento de precios o en el costo de vida. Esta movilidad permitirá que el salario se reacomode (manteniendo su valor adquisitivo) y siga siendo vital y justo. La ley 23311, indicó que la reforma de ajuste sería conforme al índice de precios al consumidor brindado por el Instituto Nacional de Estadísticas y Censos.
* **“…igual remuneración por igual tarea…”:** Esto logra impedir, en general, todo tipo de discriminación salarial arbitraria en función del sexo de los trabajadores, de sus edades, nacionalidades, creencias políticas o religiosas, o de cualquier otro tipo de diferencias.

Esta igualdad surge cuando el trabajo es de igual clase, en igual época, durante el mismo lapso, en iguales condiciones, para el mismo empleador, y bajo el mismo convenio colectivo de trabajo (es decir que puede pagarse en forma distinta el trabajo nocturno que el diurno, el insalubre que el normal, ya que las condiciones son diferentes). De todas formas, el empleador puede dar premios a determinados trabajadores por antigüedad, eficiencia, capacidad de producción, rendimiento o responsabilidad.

* **“…participación en las ganancias de las empresas, con control de la producción y colaboración en la dirección…”:** Es el principio de justicia social. Los trabajadores obtendrán como remuneración adicional un porcentaje de las utilidades de la empresa logradas por el capital y el trabajo. De esta forma, el trabajador se interesa en la producción, estimula su rendimiento, concentración y lealtad, le permite obtener frutos por su esfuerzo. Esta norma es programática y todavía no fue reglamentada por el Congreso, estableciendo los límites para no desnaturalizar la esencia del contrato de trabajo ni el derecho de propiedad privada. Esta participación es adicional, no sustituye al salario.
* **“…protección contra el despido arbitrario…”:** Esta norma es de aplicación al empleado privado. El despido arbitrario es una ruptura de la relación laboral sin causa justificativa, agraviante e injurioso, por ejemplo el despido de una empleada por estar embarazada o del trabajador por participar en una huelga legal. El asalariado necesita la tranquilidad, psicológica y económica, de contar con un ingreso seguro, que le permita subsistir a él y a su familia y por un tiempo suficiente como para poder jubilarse. El empresario, con la continuidad del empleado logra de éste su lealtad, compromiso, mayor experiencia y eficiencia para la realización de su labor. Existen dos clases de estabilidad:
* Absoluta: Es la que impide el despido, salvo que haya justa causa prevista en la ley. No puede reemplazarse por indemnización, debe reincorporar al trabajador a su puesto. Es para los empleados públicos de todo el país.
* Relativa: Es la que permite reemplazar a los trabajadores mediante una indemnización siempre que el despido sea inmotivado, injustificado o arbitrario. En este caso, la Ley de Contrato de Trabajo en el artículo 242 fija las indemnizaciones. Si es por justa causa, como por ejemplo mala conducta, mal desempeño del cargo, ilícitos cometidos durante el trabajo, entre otros, no corresponde indemnización. Es para los empleados privados.
* **“…organización sindical libre y democrática, reconocida por la simple inscripción en un registro especial…”:** Estas agrupaciones de trabajadores con actividades comunes surgen para eliminar abusos de los empleadores hacia ellos. Al principio se consideraron ilegales, pero luego fueron aceptadas.

En Argentina, desde el ’45 hubo aceptación de gremios y sindicatos y la Constitución de 1949, reconoció a los trabajadores “el derecho de agremiarse libremente y de participar en otras actividades lícitas, tendientes a la densa de los intereses profesionales”.

El **gremio** es el simple conjunto de hecho de personas que tienen una misma ocupación laboral en común, o bien que comparten la misma profesión; no necesita autorización previa del Estado.

El **sindicato** es una asociación profesional organizada en la que se nuclean jurídica y socialmente, sujetos de determinado sector gremial, que se afilian al mismo para aunar fuerzas en pos de una mayor aptitud de negociar las condiciones de trabajo.

La tutela de la “organización sindical libre y democrática” implica:

* **La libertad individual** del trabajador respecto del sindicato: afiliarse, no hacerlo, desafiliarse cuando quiera.
* **Libertad colectiva** del sindicato para el regular desarrollo de sus actividades (el grupo que quiera crear un sindicato tiene derecho a construirlo, determinar su objeto, dictar su estatuto y administrarlo, tomando las decisiones necesarias para alcanzar sus fines pero con los límites legales establecidos).
* **Democrática:** La elección de sus autoridades debe hacerse por el voto (libre, secreto y sin presiones) de sus afiliados.

Las leyes reconocen dos importantes especies de asociaciones profesionales:

* Las de grado inferior, que son simplemente inscriptas.
* Las de grado superior, que son aquellas con personalidad gremial y son las más representativas, las que tienen mayor número promedio de afiliados sobre la cantidad promedio de trabajadores del sector que intentan representar.

1. **Derechos de los gremios (asociaciones intermedias):** Dentro de esta parte del artículo, se encuentran los siguientes ítems:

* **“… Queda garantizado a los gremios concertar convenios colectivos de trabajo, recurrir a la conciliación y al arbitraje; el derecho de huelga…”:**
* **Convenio colectivo de trabajo:** Acuerdo celebrado entre una asociación profesional de empleadores un empleador o un grupo de empleadores y una asociación profesional de trabajadores con personería gremial, a fin de establecer las condiciones de trabajo.

Al celebrarse un convenio no están individualizadas las personas a las que obliga, tiene carácter **general, abstracto y efecto erga omnes.**

Se dice que la organización colectiva tiene cuerpo de contrato y alma de ley. Sus disposiciones se aplican a las partes que se celebran, y a la generalidad de empleadores y empleados que se desempeñen en el marco de la actividad regulada por él mismo.

Solamente un sindicato, dentro de todos los que hay de una misma categoría, será legitimado para concertar estos convenios. Ante la existencia de un conflicto laboral individual o colectivo (y si no se pudo arreglar entre las partes) y si no llega a un acuerdo se pasa al arbitraje (en donde la decisión de árbitro es irrecurrible).

* **Derecho de huelga:** La huelga es la suspensión o abstención colectiva y temporal de la prestación de trabajo, concertada por la asociación dotada de personería gremial a fin de presionar y convencer a los empleadores sobre la conservación, obtención, o modificación de condiciones laborales en procura de beneficios profesionales.

Este derecho debe ser reglamentado sin alterar su espíritu; su ejercicio debe ser pacífico; no pueden existir actos de violencia sobre el empleado o sobre los bienes del patrón ni pueden ocuparse de los lugares de trabajo.

El fin de la huelga es lograr que el patrón haga lugar a los reclamos gremiales, y dé beneficios de tipo profesional. La autoridad administrativa puede calificar la huelga como legal o ilegal, según se cumplan o no los procedimientos previstos por el estatuto del sindicato que la declaró; por las leyes y decretos que regulan la especie; y según la finalidad perseguida por los huelguistas.

La huelga calificada como legal suspende la obligación de prestación laboral, sin extinguir el contrato de trabajo. Se conserva la relación laboral suspendida, pero el empleador no debe pagar el sueldo por el tiempo de huelga, al personal que la generó (sólo le pagará al que no se adhirió pero que no pudo trabajar por culpa de esa huelga). Por otra parte, en el caso de la huelga declarada ilegal, los patrones pueden intimidar a los huelguistas a que reanuden sus tareas o despedirlos con justa causa, si la intimación no es cumplida debidamente.

* **“…Los representantes gremiales gozarán de las garantías necesarias para el cumplimiento de su gestión sindical y las relacionadas con la estabilidad de su empleo.”:**
* **Libertad gremial:­** Garantiza seguridad a los delegados gremiales, evitando posibles represalias patronales contra ellos por su actividad sindical (no pueden a causa de su actividad gremial, ser detenidos por la fuerza policial, ni despedidos, ni reducidas ilegítimamente sus condiciones de trabajo en relación a las de los demás trabajadores).

Esta garantía de estabilidad en el empleo se prolonga hasta después de cesada su actividad gremial: si lo despiden sin justa causa deben reincorporarlo.

La Corte consideró que un despido es válido si fue por causas justificadas, por cierres definitivos de establecimientos, o racionalización administrativa

1. **Derechos de la seguridad social:** Estos derechos son para todos los trabajadores, tanto aquellos que trabajan en relación de dependencia como los autónomos. Entre ellos, podemos mencionar los siguientes fragmentos del artículo 14 bis:

* **“…El Estado otorgará los beneficios de la seguridad social, que tendrá carácter de integral e irrenunciable…”:**

La seguridad social es el conjunto de normas, principios y mecanismos tendientes a implementar la cobertura eficaz de las situaciones sociales que puedan afectar al ser humano y a su familia en sus necesidades materiales vitales y en su dignidad intrínseca. Esto se aplica a todos los individuos, sean trabajadores o no.

El Estado debe garantizar la seguridad social, por ejemplo dando cobertura a los trabajadores ante la pérdida o disminución de su capacidad laboral o haciéndose cargo de dichas prestaciones, la cual debe ser:

* Integral: Es decir que debe abarcar todos los ámbitos de la vida de una persona, ante eventos como nacimientos, matrimonio, formación cultural y espiritual, accidentes, desempleo, enfermedad, invalidez y rehabilitación, muerte, etc.
* Irrenunciable: Es decir que el individuo no puede renunciar al beneficio de la seguridad social por ser ésta de orden público.
* **“…En especial, la ley establecerá: el seguro social obligatorio, que estará a cargo de entidades nacionales o provinciales con autonomía financiera y económica, administradas por los interesados con participación del Estado, sin que pueda existir superposición de aportes; jubilaciones y pensiones móviles…”:**
* **Seguro social obligatorio:** Es una forma de hacer accesible la seguridad social, al igual que la jubilación y la pensión:

Es obligatorio: Quienes realizan actividades económicas debe abonar obligatoriamente un aporte que sostenga al sistema y se convierten en beneficiarios recién cuando ocurre el hecho que se “protegía” con ese seguro aunque después el beneficiario no quiera el subsidio.

**Jubilación:** Es el derecho a obtener una prestación monetaria periódica (vitalicia o por lapsos prolongados) que tienen aquellos que hicieron aportes durante períodos determinados, hasta llegar a edades mínimas básicas y/o por acreditación de incapacidades laborales.

**Pensión:** Es el derecho a obtener una prestación monetaria periódica (vitalicia o por lapsos prolongados) que corresponde a los causahabientes (viudo/a) de un jubilado o titular de un derecho a jubilación, a consecuencia del fallecimiento de éste.

Las sumas de dinero que jubilados y pensionados perciben, debe ser móvil para impedir que la inflación monetaria deteriore los beneficios otorgados. La ley 24241 brinda dos sistemas opcionales para los activos, es decir aquellos que aportan:

1. Sistema estatal: Es el tradicional sistema jubilatorio de reparto.
2. Sistema privado: En donde los aportes se hacen en la elegida AFJP (Administradoras de Fondos de Jubilaciones y Pensiones). Estas instituciones formadas por empresas públicas y privadas administran los fondos e invierten el dinero depositado por los trabajadores, asumiendo un riesgo operativo y financiero bajo control estatal.

* **“…la protección integral de la familia…”:** Esta cláusula de gran amplitud abarca el matrimonio, la filiación, la patria potestad, la educación, etc., protegiendo a la familia como sociedad primaria y núcleo fundamental. Abarca la libertad de formar una familia.
* **“…la defensa del bien de familia…”:** Significa proteger la casa-habitación destinada a vivienda, ya que es el centro que nuclea la vida del grupo, propiciando su unidad y estabilidad. Se protege mediante la anotación de la vivienda de familia en el Registro de la Propiedad Inmueble como “bien de familia” estableciendo así su inembargabilidad. A partir del momento de su inscripción el inmueble no se puede vender, embargar ni ejecutar. Es éste un modo de proteger el techo de la familia por deudas posteriores a la inscripción que pudieran dar lugar a su venta o ejecución. El bien de familia está regulado en la Ley 14394.
* **“…la compensación económica familiar…”:** Se deben dictar leyes mediante las cuales se den a los trabajadores subsidios proporcionales y justos, cuando estos tengan cargas de familia de cualquier índole.
* **“…el acceso a una vivienda digna…”:** La casa es muy importante para el fortalecimiento familiar. El Estado debe establecer las condiciones aptas para que todos los habitantes puedan tener un lugar, propio o no, donde habitar digna y decorosamente.

1. **¿Qué establece el artículo 15?**

La esclavitud priva al individuo de su libertad y dignidad; es por eso que ya en la Asamblea General Constituyente del año 1813 se sancionó la libertad de vientres, la cual establecía que todos los hijos de esclavos nacidos en Argentina serían libres. De esta forma, se eliminó el carácter hereditario de la esclavitud. El artículo 15 establece que los esclavos extranjeros que entren al país quedarán libres sólo con pisar nuestro suelo y se les pagará a los dueños de esos esclavos una indemnización por su liberación. Sin embargo, dicha indemnización nunca fue pagada ya que de lo contrario se legitimaría la esclavitud.

1. **¿Cómo es la propiedad según el Artículo 17?**

El término propiedad, según la Corte Suprema de Justicia, comprende “todos los intereses apreciables que el hombre puede poseer fuera de sí mismo, de su vida y de su libertad”. Según el artículo 17, la propiedad es inviolable. Esto significa que nadie puede restringir o privar a una persona de su propiedad en forma arbitraria. Sólo podrá privársela de su propiedad si existe una causa legal y un proceso judicial que declare esta privación.

1. **Explicar qué es la expropiación, requisitos y objetivos de la misma.**

Expropiación: Es la apropiación que hace el Estado de un bien (cosas o derechos) de particulares o del Estado. Es una institución de derecho público y su fin es el bien común de la sociedad, que es superior al de un individuo.

La Constitución explicita en su art. 17 que la “expropiación por causa de utilidad pública, debe ser calificada por ley y previamente indemnizada”. La Corte Suprema ha dicho que la expropiación es un acto unilateral de poder de la autoridad expropiante, por el cual adquiere la propiedad del bien declarado de utilidad pública sin el concurso de la voluntad del sujeto expropiado, y sin otro presupuesto legal que el pago de indemnización debida por el desapropio. La Constitución indica que toda expropiación debe ser calificada por ley.

Sujetos: Cabe distinguir entre sujetos activos y pasivos de la expropiación. Los primeros (expropiantes) pueden ser, en el orden nacional, el Estado nacional, siempre que estén expresamente facultadas por la ley orgánica de cada una de ellas, o por ley especial. También pueden operar como tales los particulares “cuando estuvieren autorizados por la ley o por acto administrativo fundado en ley”. (Art 2º ley 21.499)

Los sujetos expropiados podrán ser “cualquier clase de personas, de carácter público o privado). (Art 3º ley 21.499)

Objetos expropiables: El art 4º de la ley 21.499 habilita la expropiación de “todos los bienes convenientes o necesarios para la satisfacción de la utilidad pública, cualquiera sea su naturaleza jurídica, pertenezcan al dominio público o al dominio privado, sean cosas o no”. El dinero argentino no es expropiable, ya que es absurdo captar esa moneda legal, por un lado, e indemnizarla previamente, también con la misma moneda.

Razón de la expropiación: La Constitución prevé la expropiación “por causa de utilidad pública”, concepto que “comprende todos los casos en que se procure la satisfacción del bien común, sea éste de naturaleza material o espiritual”. (Art 1º, ley 21.499). Por ejemplo, hacer una autopista, un dique, una vacuna, etc., que sea conveniente para el progreso de la sociedad.

Indemnización; monto: La ley 21.499 determina que la indemnización será pagada en dinero en efectivo, salvo conformidad del expropiado para que el pago se efectúe en otra especie de valor. (Art. 12). El art 10 de la misma ley puntualiza que la indemnización únicamente “comprenderá el valor objetivo del bien y los daños que sean en consecuencia directa e inmediata de la expropiación. No se tomarán en cuenta circunstancias de carácter personal, valores afectivos, ganancias hipotéticas, ni el mayor valor que pueda conferir al bien la obra a ejecutarse”. Es decir, que no hay un contrato entre las partes, ya que el Estado no negocia con el particular las condiciones de la expropiación, sino que lo indemniza por el daño causado y no le paga el precio del bien expropiado como si se lo comprara.

La jurisprudencia de la Corte Suprema ha señalado que lo que se paga al expropiado no es el precio de la cosa expropiada, sino el resarcimiento de un perjuicio. Por tanto, no es una fuente de ganancias ni de beneficios para el expropiado. Según el Pacto de San José de Costa Rica, la indemnización de la expropiación debe ser justa (art 21, inc. 2). Según el Código Civil, artículo 2511, la indemnización debe ser justa e integral (ya que una indemnización injusta no es verdadera).

Retrocesión: Puede suceder cuando luego de expropiar un bien el Estado le da un fin diferente del legal, entonces el expropiado puede exigir que le devuelvan su bien a través de la retrocesión.

1. **Diferenciar expropiación de confiscación.**

La confiscación es apoderarse de los bienes de alguien para dárselos al Estado. A diferencia de la expropiación, en donde hay una base legal, en la confiscación hay arbitrariedad. Antiguamente se le confiscaban los bienes al condenado por un delito, pero también puede haber confiscación por abusos al imponer impuestos, tasas y contribuciones.

Según el art. 17 de la Const. Nacional, “la confiscación de bienes queda borrada para siempre del Código Penal argentino”. Esta cláusula condena la confiscación, entendida como sanción penal, y consistente en el apoderamiento (general) de todos los bienes de una persona, a favor del Estado, obviamente sin compensación alguna. En concreto, la confiscación es el desapoderamiento de bienes sin sentencia fundada en ley o por medio de requisiciones militares.

1. **Diferenciar y caracterizar dominio público y privado del Estado.**

En cada territorio hay bienes de dominio público, cuando son destinados al uso público (también se los llama bienes dominicales, dominiales o públicos), y bienes de dominio privado, del Estado o de los particulares, que no están destinados al uso público.

Son bienes de dominio público las cosas muebles o inmuebles, que son propiedad del Estado (Nacional, Provincial, Municipal), que estén destinados a satisfacer una finalidad de utilidad pública y librado al uso general y gratuito de todos los particulares. El dominio privado del Estado, que se rige por las normas del [Código Civil](http://derecho.laguia2000.com/parte-general/codigo-civil-argentino), como cualquier particular, salvo para su enajenación, donde se deben cumplimentar ciertas exigencias de [Derecho Administrativo](http://derecho.laguia2000.com/categoria/derecho-administrativo).

1. **¿Cuáles son los límites o restricciones que la administración puede realizar a la propiedad privada?**

LIMITACIONES ADMINISTRATIVAS A LA PROPIEDAD PRIVADA:

Son aquellas medidas legales o jurídicas que se imponen a la propiedad privada en beneficio del interés público. Pueden ser de diferentes clases y de diferente naturaleza jurídica. Algunas generan derecho a indemnización y otra no. Se clasifican en:

1) **Restricciones al Dominio:** La restricción es una especie de limitación y consiste en ciertas disposiciones que impone la administración a fin de que el derecho de propiedad se ejercite dentro de un determinado marco o campo. Pueden consistir en una obligación de dar, de hacer o de no hacer para el sujeto que soporta estas restricciones (Ej. El dejar que la municipalidad coloque un cartel de identificación en la pared de nuestra casa).

Las restricciones son ejecutorias, es decir, que una vez que se dictan y publican pueden ser ejecutadas directamente y no dan derecho a indemnización.

**2) Servidumbres Administrativas.**

**3) Expropiación.**

**4) Ocupación Temporaria.**

**5) Decomiso o Comiso.**

Estas limitaciones encuentran su fundamento en la Constitución Nacional dado que el derecho de propiedad no es un derecho absoluto, sino que relativo ya que se encuentran condicionados a las leyes que reglamentan su ejercicio.

LA SERVIDUMBRE

Concepto: De acuerdo con el Código Civil Argentino, la servidumbre es un derecho real, perpetuo o temporario sobre un inmueble ajeno, en virtud del cual se puede usar de él, o ejercer ciertos derechos de disposición, o bien impedir que el propietario ejerza algunos de sus derechos de propiedad.

1. **Analizar y explicar el contenido del Artículo 36.**

Este artículo establece que la Constitución nunca puede dejar de aplicarse, a raíz de los golpes de Estado que décadas pasadas sufrió nuestro país donde la Constitución fue dejada de lado. Por eso el pueblo tiene el derecho de resistencia contra quienes ejecuten actos de fuerza contra la Constitución, ya sea a través de actos pacíficos o, en última instancia, violentos. Para este caso, se pueden mencionar dos clases de delitos que son castigados con prisión perpetua:

* Ser autor de un golpe de Estado: Los actos realizados bajo ese golpe son considerados nulos, es decir que no tienen efectos válidos y a sus autores se les aplica la pena de prisión perpetua además de ser inhabilitados a perpetuidad para ocupar cargos públicos y excluidos de los beneficios de indulto y la conmutación de penas.
* Usurpar cargos públicos durante gobiernos de fuerza.

Las acciones para poder acusar a los presuntos autores de estos delitos no tienen un plazo ni se pierden por el paso del tiempo, es decir que pueden ejercerse en cualquier momento. Todos los ciudadanos pueden ejercer esas acciones.

La segunda parte del artículo habla del delito de corrupción, que atenta contra el Estado y consiste en enriquecerse mediante el soborno dado por medio de dádivas para realizar el delito de cohecho. En este último caso, la pena será de inhabilitación para ocupar cargos o empleos públicos y el tiempo de la sanción será fijado por el Congreso.

1. **Explicar qué derechos establecen el artículo 41 y 42.**

**Derechos de Tercera Generación**

Existe un grupo de derechos de reciente aparición los cuales están otorgados a las personas y a los pueblos. Son los denominados derechos de tercera generación, relacionados con la solidaridad (derechos colectivos).

Los derechos colectivos o de tercera generación, se clasifican en tres categorías:

* Los que protegen el **medio ambiente.**
* Los que protegen **usuarios y consumidor.**
* Los que protegen al **patrimonio cultural e histórico.**

El **artículo 41** habla básicamente del derecho-deber de todo habitante:

* **Derecho de gozar de un ambiente sano, de tener una mejor calidad de vida.**
* **Deber de preservarlo para generaciones presentes y futuras.**

El derecho a un ambiente sano va a depender de cada lugar y tiempo, y lo logramos a través de acciones que protejan el medio ambiente y de sanciones para quien lo daña. El Estado ejerce el poder de policía industrial y ambiental, dictando normas que obligan a las industrias a preservar el ambiente mediante el sistema de premio, eliminándoles impuestos, y castigos en dinero y acciones, como ser limpiar lo que ha sido contaminado. El Estado debe dar información y educación ambiental con el objeto de enseñar a la población dos cosas básicas:

1. Usar en forma racional los recursos naturales, preservando el patrimonio cultural (aspectos arqueológicos o urbanos), natural (paisajes), biológico (diversidad de flora y fauna).
2. Las consecuencias del daño ambiental para lograr conciencia colectiva.

Las disposiciones de este artículo son pragmáticas porque necesitan de una ley que las reglamente, salvo la única parte operativa (que se cumple sin una ley reglamentaria), que es la prohibición de no entrar al país residuos peligrosos o radiactivos. Esta prohibición está impulsada por organizaciones no gubernamentales como Greenpeace Argentina.

El **artículo 42** surge, como una forma de subsanar aquella desigualdad que existe en la relación comercial entre:

* Consumidor o usuario (parte débil o dominada) y
* Proveedor – o empresario o vendedor o prestador – de servicio (parte fuerte o dominante).

Este artículo se insertó con la reforma constitucional de 1994. El mismo se halla dividido en tres párrafos e incluye derechos y garantías; entre ellos el derecho a la vida afectado por “todos los riesgos y peligros que acechan en los servicios”, como por ejemplo, la electricidad. El derecho a la protección de la salud, tiene por objetivo que los productos alimentarios sean inocuos, y también que éstos, el agua potable y los medicamentos, se ajusten a las directrices de las Naciones Unidas.

La Constitución reconoce también a los consumidores protección de sus intereses económicos, hecho que importa garantizarles constitucionalmente “la calidad y eficiencia de los bienes y servicios”.

Como se expresó anteriormente, el artículo 42 se divide en tres partes:

* **Derechos del consumidor o usuario:** Existen derechos de consumidores y usuarios,a saber:

1. A que las medidas de protección se apliquen en beneficio de todos los sectores de la población, sin diferencias.
2. A elegir libremente en el mercado los productos y servicios.
3. A la educación para el consumo.
4. A la información gratuita.
5. A la protección de sus intereses económicos.
6. A la protección jurídica, administrativa y técnica en las situaciones de inferioridad, subordinación o indefensión.
7. A organizarse: A través de grupos sociales con protección constitucional como organizaciones de consumidores y de usuarios. Las asociaciones de consumidores y usuarios pueden acudir en defensa de los intereses patrimoniales de una generalidad de usuarios afectados, sin importar el monto de la afectación individual. Las asociaciones de consumidores y usuarios constituidas como personas jurídicas reconocidas por la autoridad de aplicación, están legitimadas para accionar cuando resulten afectados o amenazados los intereses de los consumidores o usuarios.
8. A participar de los órganos de control de los servicios públicos.
9. A acceder a la justicia: Cuentan con la acción de amparo, pero previo a este juicio debe hacerse la conciliación obligatoria. El consumidor podrá iniciar acciones judiciales cuando sus intereses resulten afectados o amenazados, al igual que las asociaciones de consumidores autorizadas, la Autoridad de aplicación nacional o local, el Defensor del Pueblo y el Ministerio Público Fiscal. **Justicia gratuita:** A partir de la Ley 26361 las actuaciones judiciales que se inicien ya sea en defensa de un derecho o interés individual, como en defensa de intereses colectivos de consumidores gozarán del beneficio de justicia gratuita.
10. A la protección contra los riesgos que puedan afectar su salud, seguridad o la del medio ambiente.
11. A la indemnización o reparación de los daños y perjuicios sufridos.

* **Obligaciones del Estado:** Proteger esos derechos, educar a la población, defender a la competencia y controlar los mercados monopólicos y la eficiencia de los servicios públicos; promover la creación de asociaciones de consumidores y usuarios (incentivando a la población de participar y controlar). Sin embargo, la actuación de los funcionarios es poco menos que nula en cuanto a la protección de estos derechos, ya que los servicios públicos privatizados siguen siendo monopólicos y el usuario cautivo está sujeto a los intereses de las empresas, sin que los organismos del Estado que debieran ejercer el poder de policía controlen las tarifas ni la calidad del servicio prestado, que sigue siendo mala.
* **Leyes:** Las cuales tendrán que encargarse de prevenir o solucionar los problemas que surgen en estas relaciones comerciales y de regular los servicios públicos, permitiendo a las asociaciones de consumidores y usuarios que participen de los organismos de control.

**La Ley 24240** sobre Defensa del Consumidor (y sus modificaciones) se encarga de regular todas estas cuestiones: da protección y garantías a los consumidores frente a fallas de calidad, riesgos contra la salud, publicidad engañosa, cláusulas ineficaces, términos abusivos de contratos, formas de prestar los servicios, etc. Además el artículo 3 establece un **principio protectorio:** Es caso de duda, se va a interpretar siempre a favor del consumidor (in dubio pro consumidor).

**La ley 26361** (B.O.: 7/4/2008) modificatoria de la Ley 24240 da la siguiente definición de **consumidor o usuario:** Es toda persona física o jurídica que adquiere o utiliza bienes o servicios en forma gratuita u onerosa como destinatario final, en beneficio propio o de su grupo familiar o social. Se considera asimismo consumidor o usuario:

* A quien, sin ser parte de una relación de consumo, como consecuencia o en ocasión de ella adquiere o utiliza bienes o servicios como destinatario final en beneficio propio o de su grupo familiar o social, y
* A quien de cualquier manera está expuesto a una relación de consumo.

Quedan incluidos dentro de este concepto las personas jurídicas que adquieren bienes y servicios que no van a reinsertar en el mercado comercial.

**La ley 24999** indica que la responsabilidad será solidaria en la cadena de producción de bienes y servicios (productor, fabricante, importador, distribuidor, proveedor, vendedor y el que haya puesto su marca en a cosa o servicio) y sólo se librará (total o parcialmente) aquél que demuestre que no tuvo nada que ver con la causa del daño.

Unidad 7

1. **¿Qué son y para qué sirven las garantías judiciales?**
2. **¿Qué garantías consagra el Artículo 18 de la Constitución Nacional?**
3. **¿Qué es la irretroactividad de la Ley Penal y en qué casos la misma puede ser retroactiva?**
4. **¿Qué es el juicio previo y la ley previa?**
5. **¿Qué establece el artículo 18 respecto de las concesiones especiales?**
6. **¿Quiénes son los jueces naturales?**
7. **¿Qué es la inmunidad de declaración y en qué consiste el debido proceso?**
8. **¿Qué principios establece el artículo 19?**
9. **Diferenciar las tres garantías del Artículo 43.**
10. **¿Qué es el Estado de Sitio?**
11. **¿Para qué se declara el mismo? ¿Cuáles son las causas y quién lo declara? Artículo 23.**

**Habeas Corpus:** No es menor la importancia de la previsión constitucional del habeas corpus destinado a corregir trágicos errores del pasado reciente. Con todo, lo cierto es que su efectividad depende de que el sistema jurídico y social tengan condiciones tales como para que no se repitan los mecanismos que crearon las necesidades de esta norma. El artículo 36 hace bastante en tal sentido, al privar del necesario sustento civil a cualquier intento de arrebatar el poder constitucional.

**Habeas data:** Otra modificación es el habeas data contra los registros o bancos de datos públicos y privados. El texto de la ley 25326 extiende el habeas data respecto de los bancos de datos privados solamente cuando ellos estén “destinados a proveer informes”, cabe darle el sentido de que se refiere a los que estén destinados, actual o potencialmente, a proveer informes. Cabe desarrollar el principio y darle una extensión más amplia, por ejemplo para tutelar el derecho de los clientes de bancos y empresas de tarjetas de crédito, que aunque no estén destinados a dar informes, pueden de hecho darlos a pedido de otras entidades análogas: el particular tiene derecho a saber qué consta sobre él en tales bancos de datos y, en su caso, a requerir la modificación de los errores que contengan. El habeas data debe desarrollarse jurisprudencialmente, como alguna vez lo hizo el amparo, para la tutela de la privacidad respecto de los datos que no deseamos figuren en una base de datos o se entreguen a terceras personas, sean accesibles, sin nuestra conformidad. La privacidad debe ser una cuestión de orden público, irrenunciable por los individuos, pues se tutela un bien colectivo y no meramente individual. En consecuencia, su trámite ha de equipararse al de las acciones de clase cuando se trate de derechos de incidencia colectiva y no de cuestiones exclusivamente limitadas a un caso individual.

**La responsabilidad (de los agentes públicos):** Clásicamente, la responsabilidad de los agentes públicos se clasifica en: **civil, penal, administrativa o disciplinaria y política.** Ninguna de ellas tiene un funcionamiento eficaz. La responsabilidad civil, según veremos, no es impulsada por los damnificados por sus actos demandándolos junto al Estado por la reparación del perjuicio, ni tampoco el Estado ejerce la acción de in rem verso contra los agentes que le hicieron incurrir en responsabilidad. La consecuencia práctica es que el funcionario es civilmente irresponsable de los daños que comete, como ha dicho Juan Francisco Linares, por las razones que fuere ello no forma parte de nuestra cultura ni de nuestra tradición.

La responsabilidad penal, de la cual el Código Penal presenta múltiples figuras delictuales, no es objeto de aplicación ni siquiera en materia de las dádivas o regalos cuantiosos que algunos funcionarios públicos reciben públicamente en razón de sus funciones: se publicitan en las revistas y diarios, pero la acción penal no se inicia o no progresa; mucho menos en la multiplicidad de otros delitos que el Código Penal contempla. Tampoco es eficaz el sistema penal viviente para reprimir el enriquecimiento ilícito de los funcionarios públicos, por más que se lo haya incluido en la Constitución de 1994 y tenga en el Código Penal la inversión de la carga de la prueba.

La responsabilidad administrativa a veces se guía por el mismo criterio que se dice induce la justicia para la responsabilidad ética de los abogados públicos: todo se perdona, menos romper el código de silencio, la omertá.

Por eso adquiere mayor relevancia agregar a esos cuatro grupos disfuncionales de responsabilidad, o funcionales de irresponsabilidad, la responsabilidad penal internacional por actos o hechos de corrupción, que regula la Convención Interamericana de la Corrupción, ley 24759 y la convención internacional contra el soborno transnacional y su lavado de dinero (ley 25319). Otros fiscales y otros jueces, en otros países, tal vez logren hacernos la justicia que aquí no podemos.