

ÍNDICE

Nota preliminar	41
------------------------	----

PRIMERA PARTE

¿QUÉ ES LA TRANSVERSALIZACIÓN?

1. Excurso preliminar	47
2. Contexto de la aparición del enfoque transversal... ..	57
3. Una aproximación epistémica a la noción de lo transversal.. ..	63
4. Los paradigmas contemporáneos: pluralidad, transversalidad y multiculturalidad	69
5. Por los meandros semánticos del concepto transversal	72

SEGUNDA PARTE

LA TRANSVERSALIZACIÓN DEL DERECHO CONSTITUCIONAL

1. Ámbitos donde se manifiesta... ..	77
--------------------------------------	----

TERCERA PARTE

LA TRANSVERSALIZACIÓN INTERDISCIPLINARIA DEL DERECHO CONSTITUCIONAL

1. Introducción.	87
-------------------------	----

2.	El derecho constitucional	89
3.	La ciencia política	98
3.1.	Sobre la historia de las ideas políticas	101
3.2.	Las transiciones políticas	101
3.3.	Los regímenes políticos	102
3.4.	Los sistemas políticos	103
4.	La filosofía política... ..	105
4.1.	El pensamiento político	110
4.2.	La doctrina política	112
5.	La sociología política	114
6.	La economía política	117

CUARTA PARTE

LA TRANSVERSALIZACIÓN INTRADISCIPLINARIA DEL DERECHO CONSTITUCIONAL

1.	Introducción.	119
2.	¿Por qué el derecho constitucional traspasa a todos los demás órdenes de un sistema jurídico?... ..	126
2.1.	Principio de fundamentalidad.	129
2.1.1.	Subprincipio de organización	130
2.1.2.	Subprincipio de distribución... ..	130
2.1.3.	Subprincipio de responsabilidad.	130
2.1.4.	Subprincipio de finalidad	131
2.2.	Principio de totalidad..	131
2.3.	Principio de perdurabilidad.	132
2.4.	Principio de supremacía	132
2.5.	Principio de funcionalidad..	135
2.5.1.	Subprincipio de eficacia... ..	136
2.5.2.	Subprincipio de cooperación	136

2.5.3.	Subprincipio de persistencia	136
2.5.4.	Subprincipio de adaptación.	137
2.6.	Principio ideológico: el Estado social de derecho.	137
3.	¿Se puede hablar de una transversalidad convencional?.	138

QUINTA PARTE

LA ESTRUCTURA INTERNA DE LAS NORMAS CONSTITUCIONALES

1.	Clases de normas constitucionales	143
2.	Los principios constitucionales que transversalizan el sistema jurídico	146
2.1.	Los principios jurídicos fundamentales	151
2.2.	Los principios políticos constitucionales... ..	152
2.3.	Los principios de orden económico, social y cultural.. ..	153
2.4.	Los principios en la impartición de justicia	154
2.5.	La autopercepción del Tribunal Constitucional respecto a los principios constitucionales.	155
2.5.1.	Función informadora de los principios constitucionales	156

SEXTA PARTE

LOS PRINCIPIOS JURÍDICOS FUNDAMENTALES

1.	Principio de la dignidad humana..	158
1.1.	Noción.	158
1.2.	Su doble carácter: consecuencias como principio y derecho	163
2.	Principio de igualdad ante la ley	164
2.1.	Noción.	164
2.2.	Diferenciación por la naturaleza de las cosas.	166
2.3.	En el Estado constitucional. Vinculaciones	167

2.4.	Aplicación	168
2.5.	Diferenciación y discriminación.	168
2.6.	Reglas de no discriminación en materia laboral.	168
2.7.	Intervención en el derecho a la igualdad	170
2.7.1.	Intensidad de la intervención en el derecho a la igualdad. Clases..	171
2.7.2.	Relevancia de la determinación de la intensidad de la intervención en la igualdad.	172
2.8.	Aspectos de la finalidad del tratamiento diferente	172
2.9.	Principio de proporcionalidad en el análisis de la infracción del derecho de igualdad	173
2.10.	Intervención estatal como garantía del derecho-principio de igualdad.	176
3.	Principio de legalidad	177
3.1.	Contenido del principio de legalidad.	177
3.1.1.	Una <i>lex certa</i>	178
3.1.2.	Una <i>lex scripta</i>	178
3.1.3.	Una <i>lex stricta</i>	179
3.1.4.	Una <i>lex previa</i>	179
3.2.	Noción.	180
3.3.	Ámbito de sanción laboral..	180
3.4.	En materia tributaria	181
3.5.	En materia penal..	181
4.	Principio de jerarquía piramidal de las normas	182
4.1.	Las fuentes de derecho reguladas por la Constitución: modos de producción jurídica	183
4.1.1.	Fuentes normativas o formas normativas	184
4.1.2.	Fuentes normativas o formas normativas con rango de ley..	185

4.1.2.1.	Leyes	185
4.1.2.2.	Resoluciones legislativas.. . . .	191
4.1.2.3.	Tratados	193
4.1.2.4.	Reglamento del Congreso	196
4.1.2.5.	Decretos legislativos	196
4.1.2.6.	Decretos de urgencia	197
4.1.2.7.	Ordenanzas regionales.	200
4.1.2.8.	Ordenanzas municipales.. . . .	201
4.1.3.	Fuentes normativas con rango distinto a la ley .. .	202
4.1.3.1.	La jurisprudencia.. . . .	204
4.1.3.2.	La costumbre	209
4.1.3.3.	Los principios generales del derecho.. .	211
4.1.3.4.	El contrato (la autonomía de la voluntad)	214
4.1.3.5.	La doctrina	215
4.2.	Principio de jerarquía.. . . .	216
4.3.	Principio de competencia	223
5.	Principio de publicidad de las normas	232
6.	Principio de irretroactividad de las leyes.	234
6.1.	Configuración constitucional.	234
6.2.	Sobre el principio de retroactividad benigna	234
6.3.	Límites constitucionales de las normas.. . . .	235
7.	Principio de retroactividad benigna de las leyes	237
7.1.	Noción.	237
7.2.	Excepción al principio de irretroactividad de la aplicación de la ley...	237
7.3.	Principio de irretroactividad benigna no puede ser interpretado solo desde la perspectiva exclusiva de los intereses del penado	238

7.4.	Ponderación del principio de retroactividad de la ley penal.	238
7.5.	La aplicación retroactiva se encuentra en directa relación con el derecho fundamental a la libertad personal... ..	239
8.	Principio de seguridad jurídica	240
8.1.	Noción.	241
8.2.	Exigencia de inmediata intervención del Estado ante ilegales perturbaciones	242
8.3.	Reconocimiento constitucional implícito..	242
8.4.	La función notarial como garantía de la seguridad jurídica... ..	243
9.	Principios generales del derecho..	243
9.1.	Aproximación conceptual... ..	243
9.2.	Los principios generales de derecho como normas jurídicas..	245

SÉPTIMA PARTE

PRINCIPIOS POLÍTICOS CONSTITUCIONALES

1.	Principios jurídicos de soberanía popular	249
2.	Principio de forma republicana de gobierno... ..	250
3.	Principio del Estado social y democrático de derecho... ..	253
3.1.	Su configuración..	254
3.2.	El principio político de soberanía popular.	254
3.3.	El principio jurídico de soberanía constitucional.	256
3.4.	Supuestos fundamentales del Estado social y democrático de derecho	257
4.	El principio democrático como fundamento del Estado social y democrático de derecho	259
5.	El principio democrático como principio articulador del Estado social y democrático de derecho	261

6.	El principio de la democracia representativa... ..	265
6.1.	Noción.	269
6.2.	Publicidad en la actuación de los poderes públicos... ..	271
6.3.	Límites a la libertad para fundar un orden social... ..	272
6.4.	Representación política y mandato parlamentario	273
6.5.	Los modelos de representación política.	275
6.6.	La representación política en la Constitución de 1993.. .	276
6.7.	Hacia un equilibrio entre el mandato representativo y mandato ideológico.	278
6.7.1.	El mandato representativo	279
6.7.2.	El mandato ideológico.	279
6.7.3.	Mandato representativo vs. mandato ideológico . ..	281
6.8.	Las alteraciones del mandato parlamentario a través del transfuguismo. Las clases de transfuguismo.. ...	285
6.8.1.	El transfuguismo	285
7.	Principio de separación de poderes	288
7.1.	Noción.	289
7.2.	Alcances y objetivos principales.	289
7.3.	Concepción contemporánea... ..	289
7.4.	Fundamento doctrinario... ..	291
7.5.	Sistema de equilibrio y de distribución de poderes	291
7.6.	Separación de poderes y colaboración de poderes.	292
7.7.	Separación de poderes y cuestión de confianza.	295
7.8.	Separación de poderes y facultad presidencial de diso- lución del Congreso	299
8.	Principio de tolerancia	301
8.1.	Relevancia en el sistema democrático	311
9.	Principio de laicidad del Estado... ..	312
9.1.	Autodefinición del Estado.. ...	313

9.2.	Separación del Estado peruano de toda confesión religiosa	313
9.3.	Principio de colaboración entre el Estado y las confesiones religiosas	314
9.4.	Rechazo a la imposición de prácticas religiosas en la administración pública	314
9.5.	Incompatibilidad con la protección de una confesión y la promoción del ateísmo.	315
10.	Principio de la mayoría.	315
10.1.	Distinción con la regla de la mayoría	315
11.	Derecho a la paz y a la tranquilidad.	316
11.1.	Emisión de ruidos nocivos	319
11.2.	Vinculación con el derecho a la salud.	319
11.3.	Protección a través del amparo...	319
12.	Principio de elecciones pluripersonales...	320
12.1.	Preferencia por la fórmula proporcional	320
12.2.	Regulación del sistema proporcional	320
12.3.	Fórmula proporcional para la adjudicación de escaños	321
12.4.	Manifestación de la democracia representativa.. . . .	321
12.5.	Aplicación del principio proporcional	321
13.	Principio de independencia.. . . .	321
13.1.	Noción.	321
13.2.	Materialización	322
13.3.	En el Estado de derecho.. . . .	322
13.4.	En el Estado social y democrático de derecho...	323
13.5.	Independencia interna y externa	323
13.6.	Principio de independencia e imparcialidad en la investigación parlamentaria	324
14.	Principio de la autonomía municipal...	329

14.1. Noción.	329
14.2. Garantía institucional..	330
14.3. Límites a los intereses supralocales	331
14.4. Prohibición de la práctica de autarquía funcional..	331
15. Principio de autonomía regional..	331
16. Principio de subsidiariedad	332
16.1. Noción.	332
16.2. La proporcionalidad en la determinación de subsidiariedad	332
16.3. Reversión de la subsidiariedad por cercanía... ..	333
16.4. Correlación entre subsidiariedad y unidad	334
16.5. El interés nacional como pauta entre la subsidiariedad y la unidad	334
16.6. Como instrumento para la conciliación de conflictos	335
16.7. Subsidiariedad de la actividad estatal..	335
17. Principios constitucionales presupuestarios	335
17.1. Principios	336

OCTAVA PARTE

PRINCIPIOS ECONÓMICOS, SOCIALES Y CULTURALES

1. Principio de protección especial del niño	344
1.1. Noción.	344
1.2. Reconocimiento en el ámbito del derecho internacional..	344
1.3. Reconocimiento y protección constitucional	345
1.4. Ámbito de protección	345
2. Principio de protección integral del niño	345
2.1. Protección constitucional, legal e internacional	346
2.2. Elementos	346

2.3.	El interés superior del niño al decidirse sobre el desarrollo de su personalidad.	347
3.	Principio de proscripción de prisión por deudas	349
3.1.	Inexistencia de su vulneración por la reparación civil	350
3.2.	Excepción sobre el incumplimiento de deberes alimentarios	350
4.	Libertad de contratar	351
4.1.	Autonomía de voluntad	351
4.1.1.	Concepto	351
4.1.2.	Contenido	352
4.2.	Autonomía de voluntad como fuente del derecho	352
4.3.	Autonomía de voluntad y su relación con la jurisdicción arbitral	353
4.4.	Derecho a la libre contratación	354
4.4.1.	Concepto	354
4.4.2.	Una cláusula contractual manifiestamente irrazonable y fuera del sentido común resulta incompatible con la propia libertad de contrato	354
4.4.3.	Doble perspectiva del derecho a la libre contratación	355
4.5.	Libertad de contratar y libertad contractual	355
4.6.	Límites al derecho a la libre contratación	355
4.7.	Las libertades económicas que garantiza la Constitución (como la libertad de trabajo, libre contratación y competencia) no son ilimitadas y deben ser ejercidas en armonía con otros bienes constitucionales... ..	356
4.7.1.	Límites explícitos e implícitos	356
4.7.2.	Derechos fundamentales como límite	357
4.8.	Interpretación concordada de la intangibilidad de los términos contractuales	357

4.9.	Aplicación de la libertad contractual..	357
4.10.	Limitaciones constitucionales..	358
5.	Principio de irrenunciabilidad de los derechos laborales	358
5.1.	Noción.	359
5.2.	Objetivo... ..	359
5.3.	Fundamentación y prohibición	359
5.4.	Prohibición de actos de disposición del trabajador... ..	359
6.	Principio de libre iniciativa privada	360
6.1.	Noción.	360
6.2.	El <i>modelo ius</i> -fundamental económico en nuestra Constitución	360
6.3.	Economía social de mercado	361
6.4.	Libre iniciativa privada	362
6.5.	La actuación subsidiaria del Estado en la economía.. ..	363
6.6.	Libertades patrimoniales que garantizan el régimen económico... ..	367
6.7.	Los derechos de los consumidores y los usuarios	373
7.	Principio de libre competencia	376
7.1.	Sustento constitucional... ..	376
7.2.	Manifestación del orden público económico.	377
8.	Principio de no confiscatoriedad.	377
8.1.	Noción.	377
8.2.	Criterios para la determinación de la confiscatoriedad	379
8.3.	Confiscatoriedad cualitativa	379
8.4.	Confiscatoriedad cuantitativa.	379
8.5.	Reglas de observancia obligatoria... ..	380
8.6.	Relación de los principios de no confiscatoriedad y de capacidad contributiva	380
9.	Principio de solidaridad	381

9.1.	Noción	384
9.2.	Finalidad	388
9.3.	Deberes que promueve	388
9.4.	Principio de solidaridad como componente esencial del Estado social de derecho.	388
9.5.	Distribución de la explotación de recursos con otras entidades del Estado	389
9.6.	Necesidad de recursos humanos para plantear políticas de desarrollo.. . . .	389
10.	El principio de la seguridad social como garantía constitucional	390
10.1.	La naturaleza binaria de la pensión: como derecho de configuración legal y constitucional...	391
10.2.	La pensión como un derecho fundamental de configuración legal...	391
10.3.	El contenido esencial del derecho fundamental a la pensión...	393
10.3.1.	Determinación del contenido esencial del derecho fundamental a la pensión	394
10.4.	Titularidad de derechos fundamentales a la pensión	397
11.	Principios constitucionales tributarios	398
11.1.	Los principios constitucionales tributarios constituyen límites al ejercicio de la potestad tributaria, pero también son garantías de las personas frente a esa potestad.	398
11.1.1.	La potestad tributaria del Estado...	398
11.1.2.	La potestad tributaria del Estado, antes que someterse al principio de legalidad está vinculado por el principio de constitucionalidad	399
11.2.	El principio de la reserva de ley en materia tributaria y los alcances de su configuración constitucional	401

11.3.	La potestad tributaria del Estado y los principios constitucionales tributarios de legalidad y de reserva de ley	403
11.3.1.	La potestad tributaria del Estado en la Constitución de 1993.	403
11.3.2.	El principio de legalidad y el principio de reserva de ley	404
11.4.	Los beneficios tributarios y el principio de reserva de ley	409
11.5.	Principio de capacidad contributiva'.. ..	412
11.5.1.	La capacidad contributiva como límite del poder tributario	412
11.5.2.	Patrimonio y principio de capacidad contributiva	413
11.6.	Principio de no confiscatoriedad de los tributos	415
11.6.1.	Determinación de la confiscatoriedad, o no, de un tributo y principio de razonabilidad y proporcionalidad.	417
11.6.2.	Principios de respeto de los derechos fundamentales e igualdad en materia tributaria... ..	419
12.	Principio de subsidiariedad	420
12.1.	Noción	421
12.2.	La proporcionalidad en la determinación de subsidiariedad.. ..	421
12.3.	Reversión de la subsidiariedad por cercanía	422
12.4.	Correlación entre subsidiariedad y unidad... ..	423
12.5.	El interés nacional como pauta entre la subsidiariedad y unidad	423
12.6.	Como instrumento para la conciliación de conflictos	424
12.7.	Subsidiariedad de la actividad estatal	424

NOVENA PARTE
PRINCIPIOS DE LA IMPARTICIÓN DE JUSTICIA

1.	Principio de unidad y exclusividad de la función jurisdiccional ..	425
1.1.	El principio de independencia de la función jurisdiccional. La separación entre las funciones jurisdiccionales y las administrativas..	434
1.2.	Principio de imparcialidad de la función jurisdiccional y la estructura de la jurisdicción especializada en lo militar... ..	438
2.	Principio a la independencia e imparcialidad como contenido del derecho a la tutela jurisdiccional efectiva..	440
2.1.	Noción.	441
2.2.	Dimensiones	441
2.3.	Respeto de la autonomía del Poder Judicial... ..	442
2.4.	Ausencia de vínculos de sujeción política..	442
2.5.	Perspectivas..	442
2.6.	La inspiración de confianza como elemento fundamental	443
2.7.	Componente esencial del modelo constitucional adoptado por nuestro ordenamiento constitucional.	443
2.8.	Contenido y dinámica constitucional dentro del sistema de administración de justicia.	443
2.9.	Dimensiones y alcances	444
2.10.	Inaceptación de intromisiones	445
3.	Principio del derecho a la observancia del debido proceso	446
3.1.	Noción.	446
3.2.	Contenido	448
3.3.	Las garantías mínimas del debido proceso en todos los ámbitos	449
3.4.	Principio de legalidad y subprincipio de taxatividad como garantía constitucional del debido proceso.	451

3.5.	Características del debido proceso.	454
3.6.	Alcances... ..	455
3.7.	Contenido constitucionalmente protegido	456
3.8.	Existencia de derechos que no conforman el debido proceso.	457
3.9.	Dimensiones del debido proceso: formal y sustantiva	458
3.10.	El debido proceso como principio constitucional.	458
3.11.	Reconocimiento implícito del derecho a los recursos o medios impugnatorios.	458
3.12.	Distinción entre el debido proceso y la tutela judicial efectiva.	459
3.13.	Garantías tuteladas en sede constitucional	460
3.14.	Debido proceso sustancial como parámetro de control del proceso judicial..	460
3.15.	En sede prejurisdiccional penal	462
3.16.	Debido proceso y control de los actos del Ministerio Público.	462
3.17.	Principio de cosa decidida... ..	462
4.	Principio del derecho a la tutela procesal efectiva	463
4.1.	Noción.	463
4.2.	Componentes	463
4.3.	Parámetro de control de la actuación del poder jurisdiccional del Estado	464
4.4.	El derecho de acceso a la justicia como componente esencial del derecho a la tutela judicial efectiva.	465
4.5.	El derecho a la ejecución de las decisiones judiciales como contenido del derecho a la tutela judicial efectiva..	466
4.6.	El derecho a la ejecución de las resoluciones judiciales como parte del derecho a la tutela judicial efectiva	468
4.7.	El derecho a la ejecución de las resoluciones judiciales e independencia judicial	469

4.8.	Dimensión objetiva del derecho a la ejecución de las resoluciones judiciales: el especial deber de protección del Poder Ejecutivo	471
4.9.	El derecho a la efectividad de las resoluciones judiciales no es un derecho absoluto	476
4.10.	Deudor del Estado: el principio de legalidad presupuestaria debe armonizarse con el derecho a la efectividad de las sentencias judiciales	477
5.	Principio de publicidad de los procesos judiciales.. . . .	478
5.1.	Principio que informa todo el proceso...	478
5.2.	Reconocimiento en la normativa internacional.	479
5.3.	Importancia por su carácter político	479
5.4.	Reserva sobre la instrucción del proceso penal	480
6.	Principio del derecho a la motivación de las resoluciones judiciales	480
6.1.	Noción	480
6.2.	Contenido	482
6.3.	Garantías.. . . .	483
6.4.	Supuestos para la existencia de la motivación de las resoluciones judiciales.	483
6.5.	Debida motivación y la valoración de pruebas	486
6.6.	La motivación como parte del contenido del debido proceso	486
6.7.	La motivación como garantía de sujeción a la Constitución y la ley	487
6.8.	La motivación en el ámbito administrativo	487
6.9.	La motivación en materia penal	488
6.10.	Elementos que conforman el contenido constitucional	488
6.11.	Obligación de los órganos judiciales.. . . .	489
6.12.	Variación de la intensidad según el tipo de resolución	489
6.13.	Motivación previa de la decisión judicial	489

6.14.	Doble naturaleza...	490
6.15.	Contenido constitucional ...	490
6.16.	Contenido constitucional ...	491
7.	Principio de pluralidad de instancias ...	491
7.1.	Noción ...	491
7.2.	Como garantía del debido proceso ...	493
7.3.	Finalidad e importancia...	493
7.4.	Contenido constitucionalmente garantizado ...	493
7.5.	Aplicación en sede administrativa ..	494
7.6.	Conexión con el derecho a la defensa ...	494
7.7.	Irrelevancia de denominación. ...	494
7.8.	Desviación de la jurisdicción predeterminada ..	495
7.9.	Derecho a la pluralidad de instancias como contenido del derecho al debido proceso...	496
7.10.	Derecho de configuración legal..	496
7.11.	Garantías mínimas que se aseguren al derecho a la pluralidad de instancias. ...	497
7.12.	Derecho de acceso a los recursos conformante del derecho a la pluralidad de instancias ..	497
8.	Principio de pluralidad de la impartición de justicia...	499
9.	Derecho a la indemnización por errores judiciales. ...	504
10.	Principio de no dejar de impartir justicia por vacío o deficiencia de la ley ...	506
10.1.	La plenitud jurídica: noción ...	506
10.2.	Garantía de solución de parte del Estado cuando exista conflicto de intereses .	506
10.3.	Condición para un ordenamiento pleno ...	507
10.4.	Reglas de aseguramiento de la plenitud jurídica ...	507
10.5.	Conexión jurídica de la plenitud jurídica...	508
10.6.	Antinomias normativas: noción .	509

10.7. Supuestos de antinomias jurídicas	510
10.8. Clasificación de las antinomias...	511
10.9. Consecuencias contradictorias...	512
10.10. Principios aplicables para la resolución de antinomias. . .	513
11. Principio de inaplicabilidad por analogía de la ley penal y de las normas que restringen derechos.	515
12. La garantía constitucional de la cosa juzgada.. . . .	518
13. Amnistía y cosa juzgada...	519
13.1. Cosa juzgada constitucional y resoluciones judiciales dictadas al amparo de leyes de amnistía	520
14. Principio de la cosa juzgada constitucional: posición del TC ...	526
15. Derecho de defensa	529
15.1. Noción.	529
15.2. Proyección como principio de interdicción y contradicción.. . . .	529
15.3. Relación con el derecho a ser notificado	530
15.4. Prohibición del estado de indefensión...	530
15.5. Contenido constitucional...	531
15.6. Medios para una adecuada notificación para el ejercicio del derecho a la defensa...	531
15.7. Omisión de incorporación de tercero al proceso	532
15.8. Contenido constitucional...	532
15.9. Dimensiones	532
15.10. Relación con el debido proceso y la democracia constitucional.	533
15.11. Elección libre de su abogado	533
15.12. Ejercicio dentro de los procedimientos parlamentarios .. .	534
15.13. Como componente de la tutela procesal efectiva.. . . .	535
15.14. Dimensiones en el ámbito penal.	535
15.15. Violación del derecho de defensa	536

15.16.	Derecho a ser informado de la acusación... ..	536
15.17.	Ejercicio indebido	536
15.18.	Derecho de defensa: la defensa técnica y la declaración inductiva	536
15.19.	Una persona no puede estar en estado de indefensión. ..	540
16.	Principio de no ser penado sin proceso judicial	541
17.	Principio de favorabilidad	543
17.1.	El deslinde de las normas favorables en materia penal, derecho procesal penal o derecho de ejecución penal	543
17.2.	En materia de derecho penal rige el principio <i>tempus delicti comissi</i>	544
17.3.	Los beneficios penitenciarios son derechos subjetivos de los internos	545
17.4.	En nuestro ordenamiento, tratándose de una disposición que forma parte del derecho penal material, la ley aplicable es la vigente al momento de cometerse el delito	546
17.5.	El principio de favorabilidad solo opera para normas penales sustantivas y no de naturaleza procesal	547
17.6.	La retroactividad y la interpretación se resuelven en lo más favorable al interno..	551
17.7.	El principio de favorabilidad de la ley y los principios que subyacen: la teoría de la unidad de la aplicación de la ley o el principio de combinación de leyes	558
18.	Principio de no ser condenado en ausencia.	561
19.	Principio de prohibir procesos fenecidos... ..	564
19.1.	La afectación de la cosa juzgada y la prohibición constitucional de revivir procesos fenecidos.	565
19.2.	La garantía constitucional del respeto a las sentencias definitivas. La doctrina convencional sobre la sentencia firme.	566
20.	Sobre la prescripción de la acción penal	572

20.1. El acceso a la declaratoria de la prescripción como uno de los supuestos de extinción de la acción penal... ..	573
21. Obligación de informar sobre el motivo de la detención... ..	574
22. Principio de la gratuidad en la impartición de justicia	580
23. Elección popular de los jueces	581

DÉCIMA PARTE

LA TRANSVERSALIZACIÓN INTRADISCIPLINARIA

Una mirada panorámica a algunos ordenamientos jurídicos

1. Constitución y derecho penal..	588
1.1. El derecho penal en un Estado social y democrático de derecho.	589
1.2. Fines de la pena en el Estado democrático y social de derecho.	590
1.3. Actividad punitiva del Estado.	590
1.3.1. Exigencias de orden material y procesal.	590
1.3.2. Límites..	592
1.4. Conducta antijurídica..	592
1.5. Principio de legalidad penal	593
1.5.1. Noción	593
1.5.2. En materia penal	594
1.6. Principio de <i>ne bis in idem</i>	595
1.6.1. Noción	595
1.6.2. Vertiente procesal	595
1.6.3. Exigencia de la validez jurídica	596
1.6.4. Derecho implícito	596
1.6.5. Vinculación con los principios de legalidad y proporcionalidad..	596
1.6.6. Finalidad constitucional de evitar la desproporción sobre la aplicación de una sanción a una infracción	597

1.6.7.	Configuración y determinación legal de la pena	597
1.7.	Principio de interdicción de la <i>reformatio in peius</i> ,	598
1.7.1.	Noción	598
1.7.2.	Finalidad... ..	598
1.8.	Teorías constitucionales de la pena.	598
1.8.1.	Teoría de la retribución absoluta.	598
1.8.2.	Teoría de la prevención especial..	599
1.8.3.	Teoría de la prevención general... ..	599
1.8.4.	Teorías de la unión	600
1.9.	Dogmática penal..	600
1.9.1.	Influencia de la Constitución	600
1.9.2.	Influencia del derecho constitucional a través del Tribunal Constitucional	600
1.10.	Pena..	601
1.10.1.	Noción	601
1.10.2.	Inconstitucionalidad de las medidas de persecución penal por no preservar los fines de la pena... ..	601
1.10.3.	Suspensión de la pena... ..	602
1.10.4.	Diferencia con la reprobación	602
1.10.5.	Revocación de la conversión	602
1.10.6.	Garantía de la libertad y la convivencia armónica	603
1.10.7.	Adopción de medidas para la preservación de fines que cumple la pena	603
1.10.8.	Razonable margen de discrecionalidad que goza el legislador... ..	603
1.10.9.	Clases	603
1.10.10.	Vulneración del <i>ne bis in idem</i>	604
1.10.11.	Noción de pena abstracta	604

1.11. Potestad punitiva del Estado	605
1.11.1. Intervención de la justicia constitucional en la restricción de derechos fundamentales	605
2. Constitución y derecho procesal penal... ..	605
2.1. Auto de apertura de instrucción.	606
2.1.1. Alcances de su dictado	606
2.1.2. El auto de apertura de instrucción y su debida motivación... ..	606
2.2. Derecho a la libertad procesal.	606
2.2.1. Noción	606
2.2.2. Negligencia jurisdiccional... ..	607
2.2.3. Presupuestos que configuran la libertad procesal... ..	607
2.3. Derecho a la prueba.	607
2.3.1. Noción	607
2.3.2. Importancia..	608
2.3.3. Límites..	608
2.3.4. Dimensión subjetiva	608
2.3.5. Dimensión objetiva	609
2.3.6. Características..	609
2.3.7. Derecho a producir la prueba..	610
2.3.8. Componente elemental del derecho a la tutela procesal efectiva... ..	610
2.3.9. Como garantía del ejercicio de la tutela procesal efectiva	611
2.3.10. Composición	611
2.3.11. Protección constitucional a través de los proce- sos de la libertad	611
2.3.12. Doble exigencia	612
2.3.13. El derecho a interrogar como derecho esencial	612
2.4. Conversión procesal	612

2.4.1.	Noción	612
2.4.2.	Reglas	613
2.5.	Derecho al plazo razonable.	614
2.5.1.	Noción	614
2.5.2.	Protección constitucional	615
2.5.3.	Contenido	615
2.5.4.	Reconocimiento del sistema internacional de derechos humanos	615
2.5.5.	Respeto de principios	615
2.5.6.	Manifestación implícita de la libertad personal	616
2.5.7.	Plazo razonable de duración	616
2.5.8.	Cumplimiento de los fines del plazo	616
2.5.9.	Plazo razonable variable	616
2.5.10.	Establecimiento de criterios y pautas.	617
2.5.11.	Plazo máximo en procesos nulos	617
2.5.12.	Circunstancias de apreciación.	617
2.5.13.	Transgresión de las previsiones jurídicas	618
2.5.14.	El derecho al plazo razonable de la detención preventiva es un derecho implícito de la libertad personal	618
2.5.15.	Supuestos de afectación del derecho a las dilata- ciones indebidas... ..	619
2.5.16.	Plazo razonable y presunción de inocencia	619
2.5.17.	Complejidad del asunto. Elementos... ..	620
2.5.18.	Actividad procesal del interesado	620
2.5.19.	Actuación procesal de los órganos judiciales. ..	621
2.5.20.	Criterios sobre la razonabilidad del plazo razo- nable de detención... ..	622
2.6.	Derecho a no quedar en estado de indefensión.	623
2.6.1.	Conculcación	623

2.6.2.	Circunstancias en la que se produce...	624
2.7.	Derecho de defensa.	624
2.7.1.	Afectación del derecho de defensa mediante una notificación..	624
2.7.2.	Violación del derecho de defensa	624
2.7.3.	Derecho de defensa: el tiempo para preparar la defensa y para presentar pruebas	624
2.8.	Detención arbitraria	630
2.8.1.	Alcance a condena de sentencia expedida vulnerando el debido proceso..	630
2.8.2.	Otros elementos a considerar.	631
2.8.3.	Análisis de razonabilidad del mandato de detención...	631
2.9.	La libertad personal y la prisión preventiva como <i>ultima ratio</i> .	631
2.9.1.	La prisión preventiva se justifica siempre y cuando existan motivos razonables y proporcionales para su dictado.	633
2.9.2.	Toda resolución judicial que ordene una prisión preventiva requiere de una especial motivación que demuestre de modo razonable y suficiente que ella no es legal, sino proporcionada.	634
2.9.3.	La libertad individual y la prisión preventiva como la <i>ultima ratio</i> .	635
3.	Constitución y derecho civil	647
3.1.	Introducción	647
3.2.	Las relaciones entre el derecho civil y el derecho constitucional..	649
3.3.	Hacia una definición del derecho civil constitucional.	651
3.3.1.	Nota preliminar	651
3.3.2.	Definición del derecho civil constitucional	655

3.4.	El derecho a la identidad.	661
3.5.	El derecho a la identidad de los transexuales.	662
3.6.	La actual posición jurisprudencial del Tribunal Constitucional en el derecho a la identidad de los transexuales.. ..	666
3.6.1.	El procedimiento para el cambio del sexo y la modificación de los datos de identidad..	670
3.7.	El derecho al nombre	671
3.7.1.	Definición y características.	671
3.7.2.	El derecho al nombre como elemento del derecho a la identidad.	672
3.7.3.	El derecho a la igualdad y no discriminación de las mujeres por razón de sexo en la elección del nombre de los hijos	673
3.8.	Abuso de derecho	677
3.8.1.	Nociones generales..	677
3.8.2.	Ejercicio legítimo.	677
3.8.3.	Configuración..	678
3.8.4.	Diferencia entre el abuso de derecho y el fraude a la ley... ..	678
3.8.5.	Abuso de derecho en los procesos constitucionales..	678
3.8.6.	Como límite a la libertad personal..	679
3.8.7.	Como fundamento del deber general de los funcionarios públicos de no generar conflictos con la Administración	680
3.8.8.	Como fundamento de la vinculación de los derechos fundamentales a los privados y en los acuerdos contractuales	680
3.8.9.	Como fundamento de la impugnación de fallos del Jurado Nacional de Elecciones	681

3.8.10.	Configuración en el ejercicio de derechos subjetivos	681
3.8.11.	Configuración en resoluciones arbitrales... .. .	681
3.8.12.	Configuración en el ejercicio inconveniente de la defensa como abogado	682
3.8.13.	Configuración en relaciones de derecho del trabajo	682
3.8.14.	Configuración por aplicación de criterios distintos en la promoción o ascenso de trabajador ...	683
3.8.15.	Configuración al percibirse una pensión mayor que el monto percibido por funcionario en actividad	683
3.8.16.	Configuración en la negación de retiro de dinero por falta de constancia de sufragio en el DNI.. ..	683
3.8.17.	No configuración en el ejercicio de la función legislativa..	684
3.8.18.	Abuso de derecho. No configuración en actos de la Administración Tributaria	684
3.8.19.	Principio de proscripción del abuso de derecho de los consumidores	684
3.9.	Declaración de voluntad	685
3.9.1.	Efectos	685
3.9.2.	Declaración unilateral de voluntad	685
3.9.3.	Declaración contractual de voluntad y sus posibilidades	685
3.10.	Derecho a contraer un matrimonio	686
3.10.1.	Condiciones de su ejercicio	686
3.10.2.	Ámbito de protección del derecho al desarrollo de la persona	686
3.10.3.	No requerimiento de autorización para la decisión de contraer matrimonio	688

3.10.4.	La posición del Tribunal respecto al matrimonio del mismo sexo... ..	689
3.10.4.1.	El concepto de matrimonio y su deslinde con el concubinato.. ..	689
3.10.4.2.	La interpretación convencional del matrimonio... ..	690
3.10.4.3.	La opinión consultiva de la Corte IDH sobre el matrimonio del mismo sexo.. .	692
3.11.	Derecho a fundar una familia	693
3.11.1.	Reconocimiento y protección	693
3.11.2.	Protección de las relaciones familiares como garantía institucional	693
3.12.	Familias reconstituidas	694
3.12.1.	Noción... ..	694
3.12.2.	Dinámica	694
3.12.3.	Planificación familiar... ..	694
3.12.3.1.	Noción..`	694
3.12.3.2.	Métodos excluidos de la planificación familiar..	695
3.12.3.3.	Circunstancias de uso de la esterilización quirúrgica..	695
3.12.3.4.	Derecho de las familias a elegir el método de planificación familiar..	695
3.13.	Hogar de hecho.	696
3.13.1.	Hogar de hecho y la sociedad concubinaria de bienes	698
3.14.	Matrimonio	699
3.14.1.	Promoción constitucional	699
3.14.2.	Protección constitucional	700
3.14.3.	Límites de preservación del matrimonio	700
3.14.4.	La protección de los derechos sobre la costumbre.. .	700

3.14.5.	Valores constitucionales que están por encima de la preservación del vínculo matrimonial	701
3.14.6.	Importancia de la institución del matrimonio	701
3.14.7.	Protección constitucional especial	701
3.15.	Derecho a la libertad de contratación	702
3.16.	El derecho a la propiedad	702
3.16.1.	Concepto y contenido	702
3.16.2.	La propiedad como derecho y garantía institucional	702
3.16.3.	Titularidad de la propiedad	704
3.16.4.	Diferencias entre el concepto constitucional y el concepto civil de propiedad	704
3.16.5.	Función social del derecho a la propiedad	705
3.16.6.	Contenido y límites del derecho de propiedad	706
3.16.7.	Función social de la propiedad	706
3.16.8.	Derecho de propiedad y expropiación	707
3.16.9.	El derecho a la propiedad garantiza la existencia corporal e incorporal	708
3.16.10.	La garantía constitucional de la herencia y el derecho de propiedad	710
3.17.	Teoría de los hechos cumplidos	714
3.17.1.	Consagración en nuestra Constitución	714
3.17.2.	Alcances de su aplicación	714
4.	Constitución y derecho laboral	715
4.1.	Libertad de trabajo: definición	716
4.2.	Contenido del derecho al trabajo	717
4.3.	El principio de igualdad de oportunidades sin discriminación	720
4.3.1.	Discriminación por edad	723
4.3.2.	Discriminación por afiliación sindical	723

4.3.3.	Discriminación por embarazo.	724
4.3.4.	Discriminación por discapacidad	724
4.3.5.	Discriminación por razones religiosas	725
4.4.	Jornada de trabajo. Parámetros constitucionales de la jornada de trabajo	727
4.4.1.	Jornada de trabajo según la actividad laboral realizada	728
4.4.2.	Carácter imperativo del derecho a la jornada de 8 horas diarias	729
4.4.3.	Razonabilidad y proporcionalidad de las jornadas atípicas	729
4.4.4.	Razonabilidad y proporcionalidad de las jornadas atípicas frente al derecho del descanso y del disfrute del tiempo libre	730
4.4.5.	Trato desigual en el establecimiento de la jornada	730
4.5.	Remuneración. Todo trabajo debe ser remunerado... ..	730
4.5.1.	Remuneración. Intangibilidad de las remuneraciones	732
4.6.	Protección contra el despido. Despido incausado (o arbitrario).	733
5.	Constitución y derecho administrativo	736
5.1.	Administración pública... ..	737
5.1.1.	Delitos que vulneran su correcto funcionamiento y su entendimiento desde la perspectiva constitucional	737
5.1.2.	Finalidad de eficacia y optamamiento por mecanismo alternos	741
5.1.3.	Ejecutoriedad del acto administrativo	741
5.2.	Carrera administrativa.	742
5.2.1.	Bien jurídico constitucional	742

5.2.2.	Sujeción a las fuentes normativas del empleo público..	742
5.3.	Derecho al debido proceso administrativo	742
5.3.1.	Noción	742
5.3.2.	Vinculación con el ámbito de los procesos judiciales..	743
5.3.3.	Contenido constitucional del debido procedimiento administrativo	743
5.3.4.	Exigencia de motivación objetiva y coherente..	743
5.3.5.	Principios presentes en el ejercicio de este derecho	744
5.3.6.	Contenido	745
5.3.7.	Fundamento.	745
5.3.8.	Arbitrariedad de los actos administrativos por apreciación subjetiva	745
6.	Constitución y derecho tributario	745
6.1.	Constitución tributaria... ..	746
6.1.1.	Elementos que lo estructuran.	746
6.1.2.	El principio de no confiscatoriedad conformante de su estructura	746
6.2.	Potestad tributaria... ..	746
6.2.1.	Noción	746
6.2.2.	Facultad otorgada por la Constitución al Estado.. ..	747
6.2.3.	Facultad de configuración de tributos	748
6.2.4.	Elementos esenciales del tributo	748
6.2.5.	Contenido del hecho imponible.	748
6.2.6.	Vinculación a la Constitución.	749
6.2.7.	Prohibición de contradicción con la Constitución... ..	749
6.2.8.	Subordinación a la Constitución	749

6.2.9.	Vinculación con el principio de constitucionalidad..	749
6.2.10.	Límites..	750
6.2.11.	Principios constitucionales tributarios como límites y garantías	750
6.2.12.	Protección de las personas frente a la arbitrariedad	751
6.2.13.	Respeto por los principios de reserva de ley e igualdad	751
6.2.14.	Ámbito reservado al legislador	751
6.2.15.	Principio de legalidad en materia tributaria	751
6.2.16.	Principio de legalidad y límites de la remisión reglamentaria	752
6.2.17.	Consagración del principio de solidaridad	752
6.2.18.	Delimitación de facultades de los gobiernos locales. ..	752
6.2.19.	Potestad tributaria municipal. Como concreción de la autonomía normativa..	753
6.2.20.	Potestad tributaria municipal. Parámetros de control..	753
6.2.21.	Ratificación de las ordenanzas distritales... ..	754
6.3.	Principio de reserva de ley	754
6.3.1.	Noción	754
6.3.2.	Contenido material	754
6.3.3.	Reserva de ley como expresión del principio democrático	755
6.3.4.	Alcance a los elementos configuradores del tributo	755
6.3.5.	Planos horizontal y vertical de reserva de ley... ..	755
6.3.6.	Reserva de ley y límites de la remisión reglamentaria... ..	755
6.3.7.	Regulación reglamentaria para la complementación del reconocimiento de un tributo	756

6.3.8.	Derivaciones al reglamento.	756
6.3.9.	Observancia del principio de reserva..	756
6.3.10.	Constatación de la reserva de ley cuando el tributo se crea por ordenanza.	757
6.3.11.	Materia de tributación municipal	757
6.4.	Principio de legalidad en materia tributaria	758
6.5.	Capacidad contributiva. Presión tributaria	758
6.6.	Principio de no confiscatoriedad	759
6.6.1.	Noción	759
6.6.2.	Criterios para la determinación de la confiscatoriedad	760
6.6.3.	Confiscatoriedad cualitativa	760
6.6.4.	Confiscatoriedad cuantitativa.	760
6.6.5.	Reglas de observancia obligatoria... ..	761
6.6.6.	Relación de los principios de no confiscatoriedad y de capacidad contributiva..	761
7.	Constitución y derecho mercantil... ..	762
7.1.	Constitución económica.	762
7.1.1.	Noción	762
7.1.2.	Componente básico.	763
7.1.3.	Problemas sociales de las relaciones económicas. ...	764
7.1.4.	Fundamento antropológico del ordenamiento constitucional	765
7.1.5.	Protección de la continuidad empresarial	766
7.2.	Derecho a la libre iniciativa privada	766
7.2.1.	Noción	766
7.2.2.	No puede ejercitarse en colisión con los intereses generales de la sociedad.	766
7.3.	Derecho a la libre contratación	767
7.3.1.	Noción	767

7.3.2.	Contenido y elementos... ..	767
7.3.3.	Limitación concordante al principio de proporcionalidad.	768
7.3.4.	Garantía	768
7.3.5.	Importancia en el Estado social y democrático de derecho	768
7.3.6.	Como derecho relacional	769
7.3.7.	Doble perspectiva	769
7.3.8.	Regla de carácter general.	769
7.3.9.	Función social..	770
7.3.10.	Libertad de contratar y libertad contractual	770
7.3.11.	Límites..	770
7.3.12.	Interpretación concordada de la intangibilidad de los términos contractuales	770
7.3.13.	Contenido constitucional	771
8.	Constitución y derecho ambiental	771
8.1.	Constitución ecológica... ..	771
8.1.1.	Noción	771
8.1.2.	Dimensiones	773
8.1.3.	Tutela del medio ambiente	773
8.2.	Derecho a gozar de un ambiente equilibrado y sano. ..	773
8.2.1.	Reconocimiento constitucional: contenido y alcances	773
8.2.2.	Principios que lo materializan.	775
8.3.	Medio ambiente... ..	775
8.3.1.	Noción	775
8.3.2.	Formas de afectación... ..	776
8.3.3.	Bases naturales de la vida como contenido	776
8.3.4.	Categorías de elementos interdependientes... ..	777

8.3.5.	Como bien jurídico	777
8.3.6.	Prevención de daños ambientales	778
8.3.7.	Defensa y restauración del medio ambiente	778
8.3.8.	Evaluación del impacto ambiental de la actividad minera... ..	778
8.3.9.	Cláusulas de protección	778
8.3.10.	Conceptos de sostenibilidad, solidaridad y la responsabilidad social de la empresa minera	779
8.3.11.	Preservación del medio ambiente con base en políticas acordes a la actividad empresarial	781
8.3.12.	La dimensión subjetiva del derecho fundamental al ambiente equilibrado	782
8.3.13.	El ambiente equilibrado como deber negativo y positivo frente al Estado	783
8.3.14.	Producción económica y derecho a un ambiente equilibrado	785
8.4.	La propuesta del filósofo Luigi Ferrajoli: la creación de una Constitución de la tierra.. ..	785
Bibliografía.. ..		793