

PRESENTACIÓN	XXI
NOTA PRELIMINAR	XXIII

CAPÍTULO I
INTRODUCCIÓN

1. Matices de la interpretación constitucional	1
2. La interpretación judicial de la Constitución	3
3. La interpretación judicial de la constitución como operativo jurídico	6
4. Aportes y perspectivas	8

CAPÍTULO II
LA "FUERZA NORMATIVA" DE LA CONSTITUCIÓN
Y LA ACTIVIDAD JURISDICCIONAL

5. Introducción. La cuestión de la "fuerza normativa" de la Constitución	11
6. Variables. La fuerza normativa como valor absoluto. La pirámide jurídica y la nomocracia	12
7. La fuerza normativa como valor nulo: la Constitución, "hoja de papel"	14
8. Posiciones intermedias	14
8.1. Doctrina de la constitucionalización de los actos y normas inconstitucionales	15
8.2. Doctrina de la propuesta	16
8.3. Doctrina de los partes meteorológicos	17
8.4. Doctrina de la pretensión de vigencia	18
9. Reexamen	19
10. La "fuerza normativa" de la Constitución y la jurisdicción constitucional	21
11. Conclusión. El papel sistémico del Poder Judicial ...	23

CAPÍTULO III

LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL,
INSTRUMENTO Y LÍMITE DEL JUEZ CONSTITUCIONAL

12. Introducción.	27
13. La delimitación del concepto de constitución como paso previo a la interpretación constitucional ¿Constitución estatua o constitución viviente?	28
14. Arquéologos y artífices	31
15. Pautas para una interpretación "funcional" de la Constitución	32
16. Recapitulación. Las fronteras de la interpretación constitucional	40
17. Los pasos fronterizos.	42

CAPÍTULO IV

LOS JUECES Y LA INTERPRETACIÓN
CONSTITUCIONAL MUTATIVA

18. Introducción.	49
19. Constitución (en el plano normativo), en sentido estricto y en sentido amplio	49
20. Las relaciones entre la constitución formal y las normas constitucionales en sentido amplio	51
21. El concepto de "mutación constitucional". Niveles y tipos.	56
22. Interpretación y mutación. La "interpretación mutativa". Sus variantes.	58
23. Defensa de la interpretación mutativa	59
24. Reexamen del problema	61
25. El concepto de interpretación. Interpretación fiel e interpretación infiel. ¿Palabras o intenciones?	62
26. La interpretación frente a la ley injusta	69
27. Interpretación y lagunas de la constitución. Interpretación y construcción	71
28. Legitimidad de la interpretación mutativa reconocedora de la mutación constitucional	71
29. Legitimidad (o ilegitimidad) de la interpretación mutativa promotora de la mutación constitucional.	72
30. Conclusiones	77

CAPÍTULO V
PODER JUDICIAL VERSUS PODER
CONSTITUYENTE

31. Áreas seguras y áreas conflictivas en materia de interpretación constitucional.	79
32. Uso libre, uso evolutivo y uso alternativo del derecho	81
33. Un caso particular de uso alternativo del derecho: oposición entre la norma infraconstitucional preexistente y la nueva constitución	83
34. Base ideológica de la doctrina del uso alternativo del derecho	84
35. Fundamentación jurídico-política	86
36. Metodología	89
37. Factibilidad de la doctrina	90
38. Evaluación	91
39. No interpretativismo. El escenario estadounidense	95
40. Bases ideológicas del no interpretativismo.	96
41. La ética del cambio y el activismo judicial.	97
42. La constitución cambiante, o viviente.	98
43. Evaluación	99
44. Paralelismos entre el "uso alternativo del derecho" y el "no interpretativismo"	102
45. Conclusión. Poder judicial versus poder constituyente	103

CAPÍTULO VI
CONTROL JUDICIAL DE CONSTITUCIONALIDAD:
LEGALIDAD VERSUS PREVISIBILIDAD

46. Control de constitucionalidad: dimensión normativa, valores jurídicos y realidad social	107
47. Legalidad versus previsibilidad.	108
48. Corte suprema de Minnesota: el segundo caso "Naf-talin vs. King"	110
49. Corte Suprema de Justicia de la Argentina: "Baliarda"	112
50. Condena de la interpretación "imprevisora"	114
51. Problemática de la interpretación "previsora". La previsión como opción y como inaplicación	116
52. Conclusión	121

CAPÍTULO VII

INTERPRETACIÓN OBJETIVA E INTERPRETACIÓN
SUBJETIVA DEL DERECHO

53. Introducción.	123
54. Lineamientos judiciales norteamericanos	124
55. Derecho argentino. Condena del subjetivismo normativo.	125
56. Condena del subjetivismo fáctico	126
57. Evaluación. Tipificación del subjetivismo judicial como supuesto de arbitrariedad	127
58. Discusión sobre la legitimidad de la doctrina	128
59. Reexamen	129

CAPÍTULO VIII

LA INTERPRETACIÓN ANTE LAS REDUNDANCIAS
Y CONTRADICCIONES CONSTITUCIONALES

60. Vigencia y dificultades de la interpretación sistemática. Las redundancias	133
61. Contradicciones normativas	135
62. Contradicciones ideológicas	138
63. Doctrinas de las normas constitucionales inconstitucionales, del orden jerárquico de las normas constitucionales, de las libertades preferidas, del "balanceo de valores" y de la "interpretación democrática" de la Constitución	142
64. Doctrina de la interpretación armonizante con la constitución. Primera etapa: selección de interpretaciones.	149
65. Segunda etapa: construcción de interpretaciones ...	151
66. Las interpretaciones contradictorias de la Constitución. Interpretación pragmática versus interpretación coherente	155

CAPÍTULO IX

LA INTEGRACIÓN DE LA NORMA
CONSTITUCIONAL

67. Introducción. Pecados y virtudes de la imprevisión constitucional.	159
---	-----

68. Tipos de imprevisión constitucional	162
69. Consecuencias de la imprevisión	164
70. La integración de la norma constitucional	165
71. Carencia de normas constitucionales. Lagunas históricas	168
72. Lagunas axiológicas	169
73. Cuestionamiento de las lagunas axiológicas consti- tucionales	170
74. Cobertura de las lagunas constitucionales. Proble- mática de las áreas no integrables	173
75. Problemática de la jerarquía del sujeto integrador . .	174
76. Fuentes de la integración. Autointegración	175
77. Fuentes de la integración: heterointegración	176

CAPÍTULO X

LOS JUECES Y LA INCONSTITUCIONALIDAD POR OMISIÓN

78. Introducción. Variables de la inconstitucionalidad por omisión	179
79. Los derechos humanos y la inconstitucionalidad por por omisión	180
80. Remedios constitucionales a la inconstitucionalidad por omisión	183
81. Remedios judiciales	186
82. Novedades sobre la inconstitucionalidad por omisión. La Corte Constitucional como legislador suplente y precario	192
83. Antecedentes	194
84. Fundamentos de la solución constitucional	195
85. Críticas	197
86. Balance y replanteo	200

CAPÍTULO XI

INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL Y ALQUIMIA CONSTI-
TUCIONAL (EL ARSENAL ARGUMENTATIVO DE LOS TRIBUNA-
LES SUPREMOS)

87. Introducción: ¿cómo interpretan la constitución los tribunales supremos de la magistratura constitucional?	203
---	-----

88. Confrontación liminar: interpretación de la constitución e interpretación de las leyes. Coincidencias, variables de intensidad y discrepancias.	204
89. Punto de partida: la constitución admite varias interpretaciones.	205
90. Predominio de la interpretación literal. Tesis de la "primera fuente imprescindible".	205
91. Preferencia por la interpretación literal "popular" o por la "especializada"	206
92. Válvulas de escape de la interpretación literal.	207
93. Primacía de la voluntad del legislador ("espíritu de la ley") sobre la interpretación literal y cualquier otra (tesis de la "mejor" interpretación o del "fin primordial del intérprete").	210
94. El mito del legislador (en particular, del constituyente) perfecto	213
95. Discurso conciliatorio entre la interpretación literal y la voluntarista	213
96. El despegue de la intención del autor de la norma.	214
97. Tentativas de conciliación entre una interpretación historicista y una dinámica. Simbiosis entre el pasado y el presente.	216
98. Primacía de la interpretación teleológica.	216
99. Doctrina de la interpretación armonizante entre la norma infraconstitucional y la constitución	217
100. El recurso al intérprete externo. Avances y repliegues	217
101. Reglas de corrección	219
102. Evaluación. Consecuencias y explicaciones	225
103. Balance axiológico.	227

CAPÍTULO XII

REFLEXIONES SOBRE LA MANIPULACIÓN CONSTITUCIONAL

104. Introducción	231
105. Precisiones conceptuales	232
106. Técnicas manipulativas	233
107. Tipos de manipulación constitucional. Manipulación ideológica	241

108. Manipulación gubernativa.	243
109. Manipulación partidista	243
110. Manipulación narcisista.	244
111. Manipulación forense	245
112. Manipulación tolerante y manipulación agresiva. . .	246
113. Evaluación. El éxito de la operación manipulativa . .	246

CAPÍTULO XIII

EL RECURSO AL DATO SOCIOLOGICO
Y AL INTÉRPRETE EXTERNO EN LA
INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

114. Introducción.	249
115. La tutela de los derechos	250
116. El manejo de la doctrina de la constitución viviente	251
117. El recurso al dato sociológico	252
118. El recurso al intérprete externo	254
119. Conclusiones	257

CAPÍTULO XIV

INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL Y
MODULACIÓN CONSTITUCIONAL

120. Introducción.	259
121. Antecedentes de modulaciones constitucionales	260
122. Nuevos desafíos de la modulación. Los estados con pluralidad de sistemas normativos	263
123. Conflictos y armonías	266
124. Evaluación. Nuevos capítulos para la interpretación constitucional y el derecho procesal constitucional . .	272
125. Casos de modulaciones constitucionales interculturales. Corte Constitucional de Colombia	276

CAPÍTULO XV

EL CONGRESO Y LA JURISDICCIÓN
CONSTITUCIONAL. LA INTERPRETACIÓN
DE LA CONSTITUCIÓN POR EL PODER LEGISLATIVO

126. Introducción.	279
----------------------------	-----

127. Enunciación constitucional expresa del Congreso como intérprete de la constitución Conviene detenerse en las múltiples variables existentes:	281
128. Elaboración consuetudinaria.	284
129. Situaciones intermedias.	287
130. Evaluación. Problemática de la "ley sentencia". Es posible distinguir situaciones diferentes.	289

CAPÍTULO XVI

EL PODER CONSTITUYENTE COMO INTÉRPRETE DE LA CONSTITUCIÓN

131. Introducción.	297
132. Primera ruta: cláusulas constitucionales interpretativas directas	298
133. Segunda ruta: reglas constitucionales indirectas sobre cómo interpretar a la constitución	299
134. Legitimidad de las normas constitucionales reguladoras de la interpretación constitucional.	302
135. Addenda: la transferencia de la labor interpretativa (o una variable del recurso al intérprete externo). . .	307
136. Recapitulación	308

CAPÍTULO XVII

LA INTERPRETACIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS EN LAS JURISDICCIONES NACIONAL E INTERNACIONAL

137. Introducción.	311
138. Problemas comunes de interpretación	312
139. Pautas interpretativas específicas para los derechos humanos.	314
140. Divergencias interpretativas entre la jurisdicción internacional y la interna	323
141. Vías de armonización. Negación del problema	325
142. Doctrina del seguimiento nacional.	328
143. Doctrina del "margen de apreciación nacional"	330
144. Problemas sociológicos de compatibilización. Los tribunales nacionales.	333

145. Los órganos supranacionales	338
146. Un nuevo instrumento: el control de convencionalidad y su impacto en el control de constitucionalidad. Niveles	339
147. Desenvolvimiento	341
148. Fundamento jurídico	343
149. Efectos	345
150. Sujetos habilitados para realizar el control de con- vencionalidad. Su condición jurídica	349
151. Instrumentación del control	354
152. La interpretación de la constitución nacional a la luz de la doctrina del control de convencionalidad. La "constitución convencionalizada"	356
153. Conclusiones	357
154. Los topes del control de convencionalidad	361

CAPÍTULO XVIII

LA INCONVENCIONALIDAD POR OMISIÓN
ENFOQUES Y PERSPECTIVAS

155. Introducción	365
156. Niveles de la inconventionalidad por omisión	367
157. La inconventionalidad —por negación y por omisión— ante el supuesto de cosa juzgada internacional	367
158. La inconventionalidad por omisión en los casos de "cosa interpretada" por la Corte Interamericana de Dere- chos Humanos	371
159. La inconventionalidad por omisión en el cumpli- miento de las obligaciones emergentes de los tratados internacionales de derechos humanos	373
160. El control legislativo de convencionalidad, y sus omisiones	374
161. Sinopsis	376
ÍNDICE TEMÁTICO	379