

ÍNDICE

PRÓLOGO.....	23
INTRODUCCIÓN.....	29

Capítulo I

UNA APROXIMACIÓN AL CONTENIDO DE LAS CONSTITUCIONES HISTÓRICAS DEL PERÚ	33
--	----

I. Una síntesis a los antecedentes históricos de los textos constitucionales peruanos	34
II. Las principales influencias y los denominadores comunes en los textos constitucionales peruanos	36
III. Los rasgos de los textos constitucionales peruanos	38
A) La influencia de otras constituciones	38
B) La tendencia liberal versus la conservadora.....	39
C) El régimen republicano y la forma de Estado	41
D) El preámbulo constitucional!.....	44
E) El catálogo de derechos, la jurisdicción constitucional y las instituciones de garantía constitucional.....	47
1) El catálogo de derechos y libertades.....	47
2) La jurisdicción constitucional	49
3) Las instituciones de garantía constitucional.....	50
IV. La evolución de las principales instituciones constitucionales.....	50
A) El Poder Ejecutivo en las constituciones peruanas	50

1) Los rasgos del Presidente de la República.....	51
2) Los ministros y su Jefe de Gabinete.....	54
B) El Poder Legislativo en las constituciones peruanas.....	57
1) La composición del Congreso.....	57
2) La elección de las cámaras parlamentarias.....	58
3) Los parlamentarios de la Nación.....	59
C) La judicatura y el control de la constitucionalidad.....	60
V. La evolución de la forma de gobierno.....	61
A) La parlamentarización de la forma de gobierno peruana.....	63
B) Las correcciones a las instituciones parlamentaristas de control y de exigencia de responsabilidad política.....	66
VI. ¿Tenemos una Constitución histórica?.....	66

Capítulo II

LA CONSTITUCIÓN COMO UN PACTO DE LÍMITES AL EJERCICIO DEL PODER..... 69

I. La mentalidad anglosajona versus la mentalidad Europea continental en la producción de constituciones.....	69
II. Las distintas acepciones de la Constitución.....	70
A) La organización de las instituciones del Estado.....	71
B) La expresión de los factores reales del poder.....	72
C) La norma fundamental del ordenamiento jurídico.....	73
D) Un medio para frenar el poder de los gobernantes.....	75
III. Las diferencias entre ley y pacto.....	76
IV. ¿Cómo lograr un pacto constitucional?.....	81
A) No discutir el contenido de la Constitución una vez elaborada y aprobada por referéndum.....	81
B) El respeto y ejecución de los fallos judiciales, en especial aquellos que afecten al gobierno.....	83
C) La creación de más distritos electorales múltiples para garantizar una representación parlamentaria real, ya que, en una democracia no se concibe que todo el Perú sea un distrito electoral único.....	83
D) Hacia un sistema de partidos políticos.....	85
E) La necesidad de dimensionar el Parlamento peruano.....	87
F) La necesidad de consolidar el proceso de descentralización.....	87
G) La necesidad de limitar el poder presidencial.....	89
V. Una salida constitucional.....	91
VI. El pronunciamiento del Tribunal Constitucional.....	92
A) Los fundamentos de la acción de inconstitucionalidad.....	93
1) El documento de 1993 carece de legitimidad de origen.....	93

2) El documento de 1993 proviene de un golpe de Estado	94
3) El Tribunal debe declarar su inconstitucionalidad	95
B) La Carta Magna de 1993 y la acción de inconstitucionalidad	97
C) El fallo del Tribunal Constitucional	98
VII. ¿Asamblea constituyente o reforma constitucional?	99
IX. Hacia una institucionalidad democrática	102
X. ¿Una nueva Constitución sin pacto?	103

Capítulo III

LOS PRINCIPALES RASGOS Y CONTENIDO DE LA CONSTITUCIÓN	107
I. La influencia de la Constitución peruana de 1979	107
II. Los rasgos generales de la Constitución de 1993	108
A) Una Constitución para una República Democrática y Social	109
B) Una Constitución codificada y reglamentista	110
1) El desarrollo de un bloque de constitucionalidad	111
2) La tendencia reglamentista en las constituciones	111
3) El efecto del Derecho Comunitario europeo en el constitucionalismo contemporáneo	113
C) Es una Constitución nominal pero también semántica	114
D) La fuerza normativa de la Constitución	115
E) La supremacía constitucional	117
F) El poder constituyente constituido	117
G) El procedimiento de reforma constitucional	118
1) Las instituciones capaces de impulsar el procedimiento de reforma	120
2) El procedimiento de aprobación de la reforma constitucional	121
3) Los límites a la reforma constitucional	122
III. Las fuentes inspiradoras de la Constitución	124
A) La Constitución norteamericana de 1787	124
1) La cláusula de apertura a los derechos y libertades	124
2) La influencia del modelo presidencialista	126
3) El control judicial de la constitucionalidad de las leyes	126
B) La Constitución mexicana de 1917	128
C) La Ley Fundamental de Bonn de 1949	129
D) La Constitución francesa de 1958	130
E) La Constitución española de 1978	131
F) Los tratados internacionales de protección a los Derechos Humanos	132
IV. Las nuevas tendencias en la Constitución peruana	133

A) La apertura a la protección internacional de los Derechos Humanos.....	133
B) La aparición de diversas instituciones de garantía constitucional	134
C) La aparición de la Defensoría del Pueblo.....	134
D) Un control de constitucionalidad concentrado. Los rasgos del Tribunal Constitucional	137
E) El régimen económico en la Constitución peruana	139
F) Las garantías constitucionales de la función jurisdiccional.....	140
G) Las instituciones de garantía constitucional en la Carta de 1993....	141
1) La acción de <i>habeas corpus</i>	143
2) La acción de amparo	149
3) La acción de <i>habeas data</i>	153
4) La acción popular	154
5) La acción de inconstitucionalidad.....	155
6) La acción de cumplimiento	157
H) Las instituciones públicas de rango constitucional.....	159

Capítulo IV

EL BLOQUE DE CONSTITUCIONALIDAD	163
I. Una aproximación a las dos escuelas del Derecho Constitucional	163
A) El aporte de la concepción anglosajona.....	164
B) La recepción europea continental.....	164
1) El bloque de constitucionalidad en Francia	165
2) El bloque de constitucionalidad en España	167
3) La incorporación del bloque en el resto de Europa y su difusión en Iberoamérica (especialmente en Colombia)	169
II. El “bloque” en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional	173
A) Un medio para descubrir los vicios de constitucionalidad	174
B) Un medio de control, o freno, a los actos estatales arbitrarios...	174
C) El “bloque” como parámetro de control de la constitucionalidad.	175
D) La fuerza normativa del bloque de constitucionalidad	177
III. La asimilación del bloque de constitucionalidad en el ordenamiento jurídico peruano	178
A) La jerarquía constitucional de los componentes del “bloque” ...	179
1) Las leyes orgánicas.....	179
2) Los tratados internacionales sobre Derechos Humanos.....	180
3) El reglamento parlamentario	180
4) Las normas regionales de carácter general.....	181
5) Las ordenanzas municipales.....	182
B) El contenido del parámetro de control o bloque de constitucionalidad	183

IV. El bloque de constitucionalidad: triunfo del judicialismo frente al legalismo.....	185
--	-----

Capítulo V

LA POSICIÓN DE LOS PRINCIPIOS EN LA CONSTITUCIÓN	187
--	-----

I. Los principios en la Constitución: una propuesta de estudio	187
--	-----

II. ¿A cuál concepción de Carta Magna corresponde la recepción de principios y desde cuándo empieza su incorporación en el Derecho Constitucional peruano?.....	188
---	-----

A) Una aproximación a las acepciones de Constitución	188
--	-----

1) El modelo anglosajón	189
-------------------------------	-----

2) El modelo kelseniano.....	189
------------------------------	-----

B) ¿Cuándo comenzó la incorporación de los principios en la Constitución peruana?	191
---	-----

III. Los principios en la Constitución peruana.....	193
---	-----

A) Los principios fundamentales del Estado	193
--	-----

1) El principio de separación de poderes.....	193
---	-----

2) El principio de soberanía	194
------------------------------------	-----

3) El principio del Estado Social y Democrático de Derecho....	195
--	-----

B) Los principios técnico jurídicos del ordenamiento.....	198
---	-----

1) El principio de supremacía	198
-------------------------------------	-----

2) El principio de igualdad ante la ley.....	200
--	-----

C) Los principios inspiradores de la actuación de los poderes públicos	201
--	-----

1) Los principios del debido proceso.....	201
---	-----

2) Los principios del régimen económico	215
---	-----

D) Los principios informadores del Derecho.....	217
---	-----

1) Los principios tributarios	218
-------------------------------------	-----

2) Los principios laborales.....	219
----------------------------------	-----

IV. La seguridad de los principios en la Carta Magna y su posición constitucional.....	221
--	-----

A) La seguridad y las constituciones rígidas.....	221
---	-----

B) La posición constitucional de los principios.....	222
--	-----

V. Los principios en la Constitución.....	223
---	-----

Capítulo VI

LA POSICIÓN DE LOS TRATADOS EN LA CONSTITUCIÓN	225
--	-----

I. Los tratados en la Constitución peruana	225
--	-----

A) El control parlamentario de los tratados internacionales y los procedimientos de aprobación en función a su contenido específico.....	226
--	-----

B)	El conflicto entre los tratados y la Constitución.....	228
II.	La jerarquía constitucional de los tratados sobre Derechos Humanos. Una dudosa interpretación.....	229
A)	Los tratados sobre Derechos Humanos en la teoría constitucional..	230
1)	La novena enmienda de la Constitución norteamericana.....	232
2)	Los tratados de Derechos Humanos también frenan al poder....	233
3)	La Constitución norteamericana desde una perspectiva histórica	233
B)	La jerarquía constitucional de los tratados sobre Derechos Humanos en la Constitución de 1993	233
1)	Los tratados de Derechos Humanos y el bloque de la constitucionalidad.....	234
2)	La Constitución y los tratados sobre Derechos Humanos	235
C)	La interpretación de la ley en conformidad con los tratados de Derechos Humanos	238
D)	Los tratados sobre Derechos Humanos y el principio de soberanía....	239
III.	El apartado de los tratados en la Constitución y los procesos de integración contemporáneos	240

Capítulo VII

	LA SEPARACIÓN DE PODERES.....	243
I.	La necesidad de la separación de poderes.....	246
II.	El principio de separación de poderes en la doctrina y las constituciones clásicas	246
A)	La separación de poderes según LOCKE	247
1)	La ausencia del Poder Judicial	247
2)	La explicación del contenido de cada poder.....	248
3)	Un Poder Legislativo representativo e influyente.....	250
4)	El funcionamiento de la separación de poderes	252
5)	La llamada prerrogativa regia.....	252
B)	La separación de poderes según MONTESQUIEU	253
1)	La composición del Legislativo.....	254
2)	La composición del Poder Ejecutivo	255
3)	El Poder Judicial y la posición de MONTESQUIEU	256
4)	La necesidad de un equilibrio de poderes.....	256
C)	El presidencialismo norteamericano como primer receptor de la separación de poderes	259
D)	Los <i>checks and balances</i> en la Constitución norteamericana.....	261
III.	La separación de poderes en las constituciones iberoamericanas más influyentes	263
IV.	El principio de separación de poderes en las constituciones peruanas.....	264

A) Un Ejecutivo con iniciativa y capacidad de legislar	264
B) Los parlamentarios pueden ser Ministros de Estado	265
C) La presencia de instrumentos de control parlamentario	265
V. La separación de poderes en la Constitución peruana	266
A) La función ejecutiva bajo control parlamentario.....	266
1) La investidura del Primer Ministro.....	267
2) Un Poder Ejecutivo con facultades legislativas	268
B) La función legislativa	269
1) La moción de censura en un presidencialismo.....	270
2) La cuestión de confianza	270
3) Otras atribuciones del Legislativo peruano	271
C) El control de los jueces: la separación de poderes vertical	271
D) El Tribunal Constitucional en el marco de la separación de poderes.....	273
VI. La separación de poderes y sus problemas de aplicación	274
A) Una separación de poderes no muy tajante.....	274
B) Las relaciones entre las funciones ejecutiva y legislativa	277
C) Los vicios en el procedimiento de acusación constitucional previsto en la Carta de 1993	278
VII. Una evaluación final al principio de separación de poderes en la Constitución peruana	279

Capítulo VIII

EL PARLAMENTO Y SUS INSTRUMENTOS DE CONTROL POLÍTICO	283
I. Los principales rasgos del Parlamento peruano.....	283
A) El representante al Congreso	284
B) Un parlamento unicameral y la Comisión Permanente.....	285
C) Un Parlamento fragmentado	288
D) Un Parlamento racionalizado y sus efectos en la fiscalización ..	289
II. Una aproximación a los problemas del Congreso.....	291
A) La representación parlamentaria, el mandato imperativo y los llamados tráfugas	291
B) Las garantías de inmunidad e inviolabilidad parlamentaria.....	293
C) La renovación parlamentaria a mitad del mandato presidencial... 295	
D) La reforma del voto preferencial o voto de lista abierta	296
E) La función legislativa y el abuso de legislación por parte del Ejecutivo.....	297
III. Los instrumentos de control parlamentario.....	298
A) Las comisiones de investigación.....	299

B) La estación de preguntas	301
C) Las interpelaciones	303
D) La petición de informaciones	304
E) Las invitaciones.....	306
F) Los medios de control complementarios	307
IV. Las reformas constitucionales pendientes.....	307
V. El Parlamento peruano: una evaluación final	308

Capítulo IX

EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA, EL PRIMER MINISTRO Y LA POSIBILIDAD DE UN PERÍODO DE COHABITACIÓN POLÍTICA.....	311
I. La cohabitación en el Derecho Constitucional	311
II. Una aproximación a la Constitución francesa de 1958	312
III. La cohabitación política en la Constitución francesa	313
A) El Presidente de la República francés	313
B) El Primer Ministro francés.....	314
C) El Semipresidencialismo francés durante los años 1959 a 1986.....	315
D) La cohabitación en la práctica constitucional	317
IV. Los presupuestos para una cohabitación política en la Constitución peruana	318
A) Las competencias del Presidente de la República y del Jefe de Gabinete	318
1) Las atribuciones presidenciales como Jefe de Estado.....	319
2) Las atribuciones presidenciales como Jefe de Gobierno	319
3) El Presidente del Consejo de Ministros	322
B) ¿Cabe un período de cohabitación en la Constitución peruana? ...	323
1) Las elecciones Ejecutivo-Legislativo son generales	323
2) El multipartidismo del Parlamento peruano	324
3) No existe en la Constitución peruana una formal división de funciones en las tareas de gobierno	324
4) La flexibilidad de la forma de gobierno.....	325
5) La delegación de funciones por el Presidente de la República....	326
V. La cohabitación del Presidente de la República con un Primer Ministro de coyuntura política.....	327

Capítulo X

LA FORMA DE GOBIERNO EN LA CONSTITUCIÓN PERUANA ...	329
I. Una aproximación realista al problema	329
II. Algunas realidades del marco iberoamericano	330

A) Una aproximación a sus rasgos formales.....	331
B) El estilo presidencial en el marco iberoamericano.....	332
III. Los rasgos autoritarios en la Constitución	333
A) Los problemas del control parlamentario	333
B) ¿Es autoritaria la Constitución?	334
IV. El Presidencialismo peruano es distinto al norteamericano.....	336
A) Las diferencias fundamentales	336
B) Los bloqueos a las instituciones importadas	338
V. ¿Una forma de gobierno constitucional?	338
A) Los efectos de los modelos mixtos	339
B) La práctica de las instituciones parlamentaristas	340
1) La moción de censura y cuestión de confianza	340
2) La disolución parlamentaria.....	341
3) Las instituciones de exigencia de responsabilidad y disolución parlamentaria en la práctica.....	342
C) ¿Cuál es la forma de gobierno peruana?	344
D) La forma de gobierno en la práctica.....	345
VI. Una visión de conjunto	346

Capítulo XI

LOS RASGOS DEL SISTEMA DE JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL... 353

I. Introducción	353
II. La revisión judicial de la constitucionalidad de las leyes.....	354
A) El caso <i>Marbury versus Madison</i> (1803)	356
B) Las características de la revisión judicial de la constitucionalidad de las leyes	359
C) La <i>Judicial Review</i> y la Corte Suprema norteamericana	361
D) Los presupuestos de validez de la revisión judicial en el Derecho Constitucional peruano.....	362
E) El control de constitucionalidad a cargo de los órganos administrativos	364
III. Los rasgos del Tribunal Constitucional peruano.....	366
A) La organización y posición constitucional	367
B) Las funciones constitucionales.....	369
C) Los tipos de sentencias y su evolución hacia un legislador positivo.....	372
V. Una evaluación a la jurisdicción constitucional.....	375
A) El modelo dual o paralelo en la Carta de 1993	375
B) Los temas pendientes para una eventual reforma.....	378

Capítulo XII

EL SISTEMA ELECTORAL EN LA CONSTITUCIÓN.....	383
I. Los rasgos del sistema electoral en la Constitución de 1993	383
A) La jurisprudencia del Tribunal Constitucional	385
B) La complementariedad y sinergias del sistema	386
1) El sistema tiene previsto la solución de eventuales conflictos de competencia	387
2) El Jurado Electoral como cabeza del sistema y máxima instancia en materia electoral	387
C) Los rasgos del sistema electoral.....	388
1) La finalidad de los órganos que conforman el Sistema Electoral peruano	388
2) El funciones de coordinación de los órganos del sistema	389
II. El sistema electoral ante la reforma del Estado.....	392
A) La voluntad política del Constituyente de 1993.....	393
B) La ausencia de un fundamento jurídico y una posible argumentación	394
C) La probable voluntad de crear un sistema bajo controles intra órganos	395
D) Una crítica a la tesis de la separación de funciones en el Sistema Electoral peruano.....	397
E) La posibilidad de unificar los órganos que conforman el Sistema Electoral	398
1) Los textos constitucionales históricos que reconocían tradicción unitaria.....	399
2) El reconocimiento del carácter unitario del Poder Electoral.....	399
3) La opinión de la Comisión de Bases para la Reforma Constitucional.....	400
4) Los criterios económicos para la unificación de los organismos electorales en torno al Jurado Electoral.....	401
III. ¿Es constitucional y posible la unificación de los órganos que componen el sistema electoral?	401
IV. El conflicto de competencias de un sistema político en formación...	403

Capítulo XIII

LOS CATÁLOGOS DE DERECHOS Y LIBERTADES EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL CONTEMPORÁNEO	407
I. La tradición jurídica de los derechos fundamentales	407
A) Todo comenzó con la protección a la libertad individual	408

B)	Las novedades de la mentalidad dieciochesca	409
II.	El desarrollo de los catálogos de Derechos Humanos en la comunidad internacional (1948).....	410
A)	La conveniencia de aprobar dos proyectos	411
B)	Una propuesta de clasificación a los Derechos Humanos	412
III.	Unas observaciones al catálogo de derechos en la Constitución	417
A)	No hay distinciones terminológicas en la Constitución peruana.....	418
B)	El proceso de inflación y fragmentación de los derechos y libertades.....	420
C)	La cláusula de los derechos implícitos o innominados.....	421
D)	El derecho a la igualdad formal y la conquista de la igualdad material.....	422
E)	Las declaraciones internacionales de Derechos Humanos y los organismos no gubernamentales para su difusión global.....	423
IV.	La crisis conceptual de los Derechos Humanos	424
A)	Las consecuencias de la pérdida de la titularidad de los derechos... ..	425
B)	Una referencia con relación al aborto y demás peligros para los Derechos Humanos	426
V.	Una defensa del Derecho Constitucional.....	427
A)	La dignidad humana y el catálogo de Derechos Humanos	428
B)	La idea del contenido esencial y su incorporación en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional.....	429
1)	Las teorías absoluta y relativa sobre el contenido de los derechos y libertades	430
2)	El contenido constitucional de los derechos fundamentales en la jurisprudencia	432
C)	El contenido de los derechos fundamentales como un concepto abierto en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional.....	433
D)	La llamada cláusula de conciencia y el Derecho Constitucional....	434
1)	La cláusula de conciencia como garantía	435
2)	La futura dimensión de la cláusula de conciencia	436
VI.	Los catálogos de derechos y libertades al final de su evolución.....	436

Capítulo XIV

LA JURISDICCIÓN SUPRANACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS	439
---	-----

I.	El acceso a los tribunales supranacionales para la protección de los Derechos Humanos	439
II.	El sistema universal de protección de los Derechos Humanos	443

A) La importancia de la Declaración Universal de los Derechos Humanos.....	443
B) Los pactos internacionales de Derechos Humanos	444
1) Los informes periódicos de los Estados.....	446
2) Las denuncias de los Estados parte.....	446
3) Las comunicaciones individuales.....	447
C) Los protocolos facultativos del Pacto de Derechos Civiles y Políticos	448
D) Otras organizaciones y tribunales existentes en el sistema universal.....	449
III. El sistema regional de protección de los Derechos Humanos.....	450
IV. Una aproximación a la corte interamericana de Derechos Humanos	453
A) Las normas que rigen a la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	454
B) La composición de la Corte y su organización.....	454
1) Los magistrados de la Corte	455
2) El Secretario y las sesiones de la Corte.....	456
C) Las competencias de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	457
1) La competencia jurisdiccional	457
2) La competencia consultiva.....	458
D) Las resoluciones de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	458
V. Una evaluación final a la jurisdicción supranacional de los Derechos Humanos	460

Apéndice

UNA VISIÓN DEL DERECHO CONSTITUCIONAL PARA EL SIGLO XXI Y LA REFORMA A LA CARTA DE 1993	463
I. Introducción.....	463
II. ¿Qué es una Constitución?.....	464
III. El sentimiento constitucional en los países anglosajones	466
IV. Los nuevos retos de la Constitución	468
V. En defensa de la Democracia.....	468
VI. Hacia una visión del Derecho Constitucional para el siglo XXI.....	471
VII. Democracia representativa o democracia directa.....	471
VIII. La Constitución económica.....	471
IX. Los instrumentos de garantía constitucional	472
X. Los jueces y la jurisdicción constitucional.....	473

XI. Hacia un sentimiento constitucional.....	473
XII. El presidencialismo	473
XIII. La Presidencia de la República.....	475
XIV. Representatividad, Gobernabilidad, Rumbo político	476
XV. En defensa de la política.....	476
 BIBLIOGRAFÍA GENERAL	 481