

---

Marcela Anzola Gil  
Carlos M. Ayala Corao  
Tulio Elí Chinchilla  
Francisco Fernández Segado  
Matthias Herdegen  
Norbert Lösing  
Humberto Nogueira Alcalá  
Francisco Pérez Ferreira

Pedro Planas  
César Quintero  
Klaus Richter  
Sebastián Rodríguez Robles  
Agustín Ruiz Robledo  
Rudolf Streinz  
José Miguel Torrealba Santiago  
Miguel A. Trejo Escobar

Ricardo Zuluaga Gil

# ANUARIO DE DERECHO CONSTITUCIONAL LATINOAMERICANO

1a. edición  
1997



Konrad  
-Adenauer-  
Stiftung

**CIEDLA**

Centro Interdisciplinario de Estudios sobre Desarrollo Latinoamericano

ASOCIACIÓN VENEZOLANA  
DE DERECHO  
**AV  
DC**  
CONSTITUCIONAL

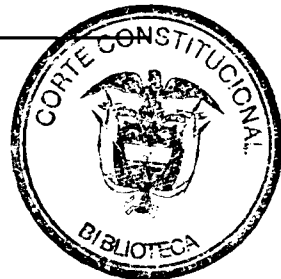
ASOCIACIÓN COSTARRICENSE  
DE DERECHO CONSTITUCIONAL



BIBLIOTECA JURIDICA

**DIKE**

---



## ÍNDICE GENERAL

Prefacio

### DOCTRINA CONSTITUCIONAL

#### EL CONTROL DE LA CONSTITUCIONALIDAD EN IBEROAMÉRICA: SUS RASGOS GENERALES, SU GÉNESIS EN EL PASADO SIGLO Francisco Fernández Segado

1. Reflexiones generales sobre el control de la constitucionalidad en Iberoamérica ..... 27
  - A) El control judicial de la constitucionalidad como principio común del continente americano ..... 27
  - B) El influjo norteamericano sobre América Latina ..... 29
  - C) Las peculiaridades de la concepción iberoamericana del control de la constitucionalidad..... 32
  - D) Algunos rasgos evolutivos del control de la constitucionalidad en Iberoamérica ..... 43
2. El control político de la constitucionalidad en Iberoamérica ..... 47
3. El control jurisdiccional de la constitucionalidad sus orígenes ..... 63

#### EVOLUCIÓN CONSTITUCIONAL EN VENEZUELA Norbert Lösing

- I. Introducción..... 79
- II. Breve panorama sobre la historia constitucional venezolana ..... 83

|  |     |
|--|-----|
| 1) La Independencia y la elaboración de las instituciones (constituciones de 1811, 1819 y 1821) .....          | 83  |
| 2) La consolidación de la República Autónoma de Venezuela (constituciones de 1830, 1857 y 1858) .....          | 86  |
| 3) Desarrollo del Estado federal (constituciones de 1864, 1874, 1881, 1891 y 1858).....                        | 88  |
| 4) Retorno y consolidación de un Estado autocrático y central (constituciones de 1901, 1904, 1914 y 1922)..... | 90  |
| 5) La transición de un régimen autocrático a la democracia (constituciones de 1936, 1945, 1947 y 1953).....    | 91  |
| 6) El sexto período, del desarrollo de los estados democráticos y la actual Constitución de 1961 .....         | 94  |
| III. La Constitución de 1961 .....   | 96  |
| 1) El preámbulo .....  | 97  |
| 2) Federalismo .....   | 97  |
| a) Tres niveles del poder público .....  | 98  |
| 3) Deberes, derechos y garantías .....   | 100 |
| a) Disposiciones generales .....   | 101 |
| b) Los deberes .....   | 102 |
| c) Derechos fundamentales del individuo .....  | 103 |
| d) Derechos sociales.....  | 103 |
| e) Derechos económicos .....   | 104 |
| f) Derechos políticos .....  | 106 |
| 4) La división de poderes y el presidencialismo venezolano .....   | 106 |
| 5) El Poder Judicial .....   | 109 |
| a) Disposiciones generales e independencia judicial .....  | 110 |
| b) La Corte Suprema de Justicia .....  | 111 |
| c) Los tribunales .....  | 115 |
| d) El Consejo Superior de la Judicatura .....  | 115 |
| e) El Ministerio Público .....   | 116 |
| IV. Consideraciones finales .....  | 117 |

**SEGURIDAD JURÍDICA COMO DESAFÍO A  
LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL**  
**Rudolf Streinz**

|   |     |
|---|-----|
| A) Introducción .....   | 121 |
| B) Fundamentos y desarrollos de la seguridad jurídica.....                                  | 125 |
| I. Fundamentos históricos y jus filosóficos de la<br>seguridad jurídica .....               | 125 |
| II. Influencia de la seguridad jurídica sobre los<br>poderes del Estado en particular.....  | 128 |
| III. Ámbito de aplicación personal y territorial .....                                      | 131 |
| C) Grupos de casos en la jurisprudencia del Tribunal<br>Federal de Constitucionalidad ..... | 133 |
| 1. Legislación .....  | 134 |
| a) Mandato de precisión de las leyes.....   | 134 |
| b) Retroactividad de leyes .....  | 137 |
| a) Diferencia entre retroactividad auténtica y no auténtica.....                            | 138 |
| b) Inadmisibilidad fundamental de retroactividad auténtica .....                            | 141 |
| c) Admisibilidad fundamental de retroactividad<br>"no auténtica" .....                      | 142 |
| d) Garantía de plan y garantía de continuidad.....  | 146 |
| d) Nulidad de leyes.....  | 147 |
| 2. Administración .....   | 148 |
| a) Cancelación y revocación de actos administrativos.....                                   | 148 |
| b) Promesas .....   | 150 |
| 3. Jurisprudencia.....  | 151 |
| 4. Conclusión.....  | 153 |

**LA CONSULTA DE  
INCONSTITUCIONALIDAD EN PANAMÁ**  
**César Quintero**

|  |     |
|--|-----|
| I. Derechos y garantías constitucionales.....                          | 155 |
| II. El sistema de garantías en el derecho constitucional panameño..... | 159 |

|   |     |
|---|-----|
| III. Génesis de la jurisdicción constitucional panameña .....                               | 160 |
| A. Naturaleza de la objeción de inexequibilidad.....  | 161 |
| IV. Establecimiento pleno de la jurisdicción constitucional en Panamá ..                    | 164 |
| A. Apreciaciones generales sobre la acción de<br>inconstitucionalidad.....                  | 164 |
| V. Antecedentes, establecimiento y evolución de la<br>consulta de inconstitucionalidad..... | 168 |
| A. La consulta de inconstitucionalidad en derecho<br>comparado .....                        | 176 |
| B. Naturaleza jurídica de la consulta de inconstitucionalidad.....                          | 178 |

**LA TUTELA CONTRA PRIVADOS: INSTRUMENTO  
CERTERO PARA IMPLANTAR LA NORMATIVIDAD  
EN LA REALIDAD SOCIAL**  
**Matthias Herdegen**

|   |     |
|---|-----|
| I. La tutela contra privados dentro del arsenal constitucional .....  | 183 |
| II. La tutela a privados como imposición de obligaciones<br>fundamentales.....                              | 184 |
| III. La vinculación personal del demandado o los ries-<br>gos de una excesiva individualización .....       | 185 |
| IV. La tutela en su laberinto: espiral de los amparos.....  | 185 |
| V. Los derechos tutelables.....   | 186 |
| VI. La constitucionalización de conflictos entre parti-<br>culares o la erosión del derecho civil .....     | 186 |
| VII. La ponderación de intereses constitucionales .....   | 187 |
| VIII. La función transitoria de la tutela contra privados .....   | 188 |
| IX. La función social: ¿fomento del “constitucionalismo<br>de la pobreza” o instrumento del elitismo? ..... | 189 |
| X. La precisión de las medidas ordenadas .....  | 189 |
| XI. Conclusiones: ¿existencia transitoria del<br>mecanismo? .....   | 190 |

**LOS DERECHOS SOCIALES EN EL  
CONSTITUCIONALISMO COLOMBIANO**

**Ricardo Zuluaga Gil**

|   |     |
|---|-----|
| I. Nota introductoria .....   | 191 |
| II. El Estado Social de Derecho: superación del<br>constitucionalismo liberal-burgués ..... | 193 |
| III. Regulación constitucional en 1991 .....  | 199 |
| IV. A manera de conclusión .....  | 204 |

**LA PROPIEDAD Y SU PROTECCIÓN EN EL DERECHO  
COLOMBIANO: ANÁLISIS DESDE LA PERSPECTIVA  
DEL DERECHO INTERNACIONAL**

**Marcela Anzola Gil**

|  |     |
|--|-----|
| 0. Introducción.....   | 209 |
| 1. Definición de propiedad .....   | 211 |
| 2. Medidas privativas de la propiedad: expropiación,<br>nacionalización y confiscación .....                   | 213 |
| 2.1. Derecho nacional.....   | 213 |
| 2.1.1. Expropiación .....  | 214 |
| 2.1.2. Confiscación.....   | 216 |
| 2.1. 3. Nacionalización .....  | 218 |
| 2.2 Derecho internacional.....   | 220 |
| 3. La jurisprudencia de la Corte Constitucional sobre la<br>protección de la propiedad a los extranjeros ..... | 222 |
| 4. Conclusiones.....   | 227 |

**EL DERECHO A LA IGUALDAD  
EN LA JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL**

**Humberto Nogueira Alcalá**

|   |     |
|---|-----|
| 1. Igual dignidad de las personas.....  | 232 |
| 2. La igualdad ante la ley.....   | 232 |
| 2.1. Los criterios complementarios de igualdad ante la ley.....   | 238 |
| 2.2. La carga de la prueba sobre la razonabilidad de la<br>norma o el carácter de relevante de las diferencias..... | 243 |

|  |     |
|--|-----|
| 2.3. Las modalidades de la discriminación.....   | 244 |
| 3. La tutela positiva de la igualdad o la acción positiva<br>o discriminación inversa.....                                 | 245 |
| Anexo 1: Declaraciones y pactos internacionales en materia<br>de derechos humanos respecto al derecho de la igualdad ..... | 251 |
| I. Declaración Universal de los Derechos Humanos.....  | 251 |
| II. Declaración Americana de los Derechos y<br>Deberes del Hombre.....   | 251 |
| III. Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos.....  | 252 |
| IV. Convención Americana sobre Derechos Humanos.....   | 253 |
| Anexo 2: Disposiciones constitucionales respecto del<br>derecho de la igualdad .....                                       | 254 |
| Constitución de Colombia 1991 .....  | 254 |
| Constitución de Chile de 1980, reformada en 1989. ....   | 255 |
| Constitución de Perú de 1993.....  | 255 |
| Constitución de Venezuela 1961 .....   | 256 |
| Constitución de España de 1978.....  | 256 |
| Constitución de Costa Rica de 1949.....  | 257 |
| Constitución de Ecuador de 1979.....   | 257 |
| Constitución de El Salvador de 1992 .....  | 257 |
| Constitución de Guatemala de 1985.....   | 257 |
| Constitución Política de Nicaragua de 1987 reformada .....   | 258 |
| Constitución de Paraguay de 1992 .....   | 258 |
| Constitución de Uruguay de 1967, reestablecida en 1985 .....   | 259 |

**¿CONTRAVIENE LA LEY TRANSITORIA DE EMERGENCIA CONTRA  
LA DELINCUENCIA Y EL CRIMEN ORGANIZADO EL RÉGIMEN  
JURÍDICO ESPECIAL DEL DERECHO DE MENORES?**

**Miguel A. Trejo Escobar**

|   |     |
|---|-----|
| I. Introducción .....   | 261 |
| II. La Ley Transitoria de Emergencia contra la Delincuencia<br>y el Crimen Organizado y el régimen jurídico especial del<br>Derecho de Menores..... | 263 |

## Índice General

---

|   |     |
|---|-----|
| 1. El punto de partida.....   | 263 |
| 2. Las reglas especiales para menores infractores.....                    | 264 |
| a) La inflación punitiva .....  | 265 |
| b) Creación de nuevas figuras delictivas.....                             | 267 |
| c) La judicialización como regla general .....                            | 267 |
| d) La institucionalización como medida referente .....                    | 267 |
| e) Modificación del procedimiento en la instancia administrativa ....     | 268 |
| 3. La Constitución de la República y los convenios internacionales.....   | 269 |
| a) El régimen jurídico especial que exige la Constitución .....           | 269 |
| b) La jerarquía superior de los tratados sobre las leyes secundarias..... | 271 |
| c) La Convención sobre los Derechos del Niño.....                         | 272 |
| d) Cuadro comparativo.....  | 275 |
| III. Conclusiones.....  | 276 |

### **JURISPRUDENCIA COMENTADA**

#### **REPÚBLICA DE PANAMÁ ÓRGANO JUDICIAL CORTE SUPREMA DE JUSTICIA PLENO**

|             |     |
|-------------|-----|
| Vistos..... | 281 |
|-------------|-----|

#### **EL DERECHO A LA CONFIDENCIALIDAD EN LA JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE PANAMÁ**

**Francisco Pérez Ferreira  
Sebastián Rodríguez Robles**

|  |     |
|--|-----|
| I. Introducción .....                            | 289 |
| II. La jurisdicción constitucional panameña..... | 290 |
| III. El caso concreto.....                       | 295 |
| IV. La decisión de la Corte Suprema.....         | 296 |
| V. Conclusiones.....                             | 312 |

**JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL EN VENEZUELA EL  
DERECHO A LA PARTICIPACIÓN POLÍTICA  
DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS**

**Carlos M. Ayala Corao**

|  |     |
|--|-----|
| <b>Texto de la sentencia</b> .....                             | 315 |
| Capítulo primero. El presupuesto de la controversia.....       | 326 |
| Capítulo segundo. La argumentación del recurso .....           | 327 |
| Capítulo tercero. La oposición al recurso de nulidad .....     | 330 |
| Capítulo cuarto. Para decidir la Corte observa .....           | 335 |
| Capítulo quinto. Los efectos de la sentencia en el tiempo..... | 345 |
| Decisión .....   | 348 |

**SOBRE LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA EN UN SUPUESTO  
CONFLICTO ENTRE EL DERECHO EUROPEO Y EL ESPAÑOL  
(COMENTARIO A LA STC 45/1996, DE 25 DE MARZO)**

**Agustín Ruíz Robledo**

|   |     |
|---|-----|
| I. Introducción .....   | 351 |
| II. Exposición de la STC 45/1996, caso documentos<br>redactados en alemán.....  | 355 |
| III. La falta de competencia del Tribunal Constitucional<br>para controlar la adecuación del derecho interno al<br>derecho europeo .....                | 356 |
| IV. Las normas comunitarias europeas desempeñan una<br>función similar a las españolas para determinar la<br>infracción de un derecho fundamental ..... | 359 |
| V. La interpretación del derecho aplicable al caso.....   | 361 |
| VI. Recapitulación .....  | 366 |

**JURISPRUDENCIA EN DIRECTRICES  
Y ANÁLISIS JURISPRUDENCIAL**

**FUERZA VINCULANTE DE LA JURISPRUDENCIA  
CONSTITUCIONAL (un rastreo jurisprudencial)**

**Tulio Elí Chinchilla**

|   |     |
|---|-----|
| 1. La sentencia C-037 de 1996: tres problemas jurídicos<br>y un asunto político en discusión..... | 371 |
| 2. ¿Qué obligatoriedad tiene una sentencia de la<br>Corte Constitucional? .....                   | 375 |

## Índice General

---

|   |     |
|---|-----|
| 2.1. Punto de partida: diversidad y unidad en la interpretación constitucional .....  | 375 |
| 2.2. Obligatoriedad y cosa juzgada según los componentes de la sentencia .....        | 378 |
| 2.3. Una jurisprudencia indecisa y en retroceso.....                                  | 385 |
| 2.3.1. Posición inicial: jurisprudencia vinculante.....                               | 386 |
| 2.3.2. Un poder de interpretación no mediatizado .....                                | 389 |
| 2.3.3. La jurisprudencia constitucional como simple criterio auxiliar.....            | 390 |
| 2.3.4. La jurisprudencia constitucional como pauta normativa vinculante .....         | 390 |
| 2.4. La obligatoriedad de la doctrina constitucional.....                             | 398 |
| 2.5. La sentencia C-037/96: una exequibilidad condicionada de la Ley 270 de 1996..... | 405 |
| 3. ¿Quién tiene la soberanía interpretativa en Colombia? .....                        | 406 |

### **EL AMPARO CONSTITUCIONAL EN VENEZUELA Y SUS TENDENCIAS** José Miguel Torrealba Santiago

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| Introducción.....                 | 411 |
| I. Noción del amparo .....        | 412 |
| II. Aspectos históricos .....     | 413 |
| II.1. El caso venezolano.....     | 414 |
| III. Régimen constitucional ..... | 415 |
| IV. Régimen legal.....            | 418 |
| V. Sentencias a considerar.....   | 421 |
| VI. Consideración final.....      | 460 |
| Bibliografía.....                 | 462 |

### **LA LUCHA POR EL ESTADO DE DERECHO EN EL PERÚ (LA REELECCIÓN FORZADA Y EL REFERÉNDUM DESVIRTUADO)** Pedro Planas

|   |     |
|---|-----|
| 1. Una interpretación bastante sutil .....          | 467 |
| 2. Una interpretación forzada ( y poco sutil) ..... | 467 |

|  |     |
|--|-----|
| 3. ¿Temor al referéndum?.....                            | 470 |
| 4. La anulación del referéndum .....                     | 472 |
| 5. La resurrección del referéndum.....                   | 474 |
| 6. El Congreso vs. El JNE .....                          | 475 |
| 7. Triunfo del JNE: la habilitación del referéndum ..... | 478 |
| 8. La “doble sentencia“ del Tribunal Constitucional..... | 480 |

**EL PAPEL DE LA JUSTICIA EN LA SUPERACIÓN  
DEL ILÍCITO ESTATAL EN EL EJEMPLO DE LA  
REPÚBLICA FEDERAL DE ALEMANIA  
Klaus Richter**

|  |     |
|--|-----|
| Primera Parte. Posibilidades y límites de la elaboración del<br>ilícito estatal por la justicia en general .....   | 485 |
| I. Misiones de la jurisdicción constitucional en el Estado de<br>Derecho, su posición y su responsabilidad como órgano<br>constitucional.....  | 485 |
| A. La jurisdicción constitucional en Alemania y las<br>competencias del Tribunal Constitucional Federal<br>en comparación internacional.....   | 485 |
| B. El derecho a una jurisdicción constitucional moderna:<br>la tensión entre el peligro de una toma de posición po-<br>lítica y la responsabilidad como “guardiana de la<br>Constitución”..... | 487 |
| a) La misión de la jurisdicción constitucional en la confor-<br>mación y evolución de la realidad constitucional .....   | 488 |
| b) Límites de un jurisdicción constitucional en el Estado<br>de Derecho .....  | 491 |
| II. El papel de la jurisdicción constitucional en la superación<br>del ilícito estatal.....  | 495 |
| A. Límites de la elaboración judicial.....   | 495 |
| B. Particularidades para la jurisdicción constitucional .....  | 496 |
| Segunda parte. El ejemplo de las nuevas sentencias: la superación<br>del ilícito estatal, especialmente del régimen de<br>la R.D.A.....  | 497 |

|  |     |
|--|-----|
| A. Sentencia del Primer Senado, del 18 de abril de 1996<br>(expropiaciones soviéticas) ..... | 497 |
| B. Sentencia del Segundo Senado, del 13 de mayo de 1996<br>(trabajadores forzados) .....     | 498 |

## CRÓNICA CONSTITUCIONAL

### LAS REFORMAS CONSTITUCIONALES MEXICANAS DE 1996

Carlos M. Ayala Corao

|   |     |
|---|-----|
| Introducción .....  | 513 |
| I. La reforma constitucional de fecha 2 de julio de 1996 .....  | 514 |
| 1. El derecho a la inviolabilidad de las comunicaciones<br>privadas (artículo 16, párrafo adicional) .....                  | 514 |
| 2. El derecho a la libertad provisional bajo caución<br>(artículo 21, fracción I) .....                                     | 515 |
| 3. Las sanciones judiciales penales; y limitaciones a las<br>sanciones administrativas (artículo 21, párrafo primero) ..... | 515 |
| 4. Límites a la propiedad: exclusiones de confiscaciones<br>(artículo 22, párrafo segundo) .....                            | 516 |
| II. La reforma constitucional de fecha 21 de agosto de 1996 .....   | 516 |
| 1. El pluralismo partidista (artículo 41, párrafo<br>segundo en adelante) .....   | 516 |
| 2. El financiamiento de partidos y campañas electorales<br>(artículo 41, párrafo segundo en adelante) .....                 | 516 |
| 3. El Instituto Federal Electoral (IFE) (artículo 41, párrafo<br>segundo en adelante) .....                                 | 517 |
| 4. La representación proporcional en la Cámara de<br>Diputados (artículo 54, fracción II en adelante) .....                 | 517 |
| 5. La Cámara de Senadores (artículo 56) .....   | 517 |
| 6. El Tribunal Electoral (artículos 60, 74, 94, 98, 99 y 101) .....   | 518 |
| 7. La legitimación para ejercer la acción de inconstitu-<br>cionalidad electoral (artículo 105, II, f.) .....               | 518 |

|  |     |
|--|-----|
| 8. Principios constitucionales electorales de los Estados<br>(artículo 116, IV).....                     | 518 |
| 9. Elección de las autoridades del Distrito Federal<br>(artículo 112).....                               | 518 |
| 10. Las Comisiones Metropolitanas (artículo 122, 6.) .....   | 519 |
| III. La Reforma Constitucional sancionada por el Senado<br>en fecha 6 de diciembre de 1996 .....         | 520 |
| 1. La nacionalidad por nacimiento (artículo 30, A, II y III).....  | 520 |
| 2. La nacionalidad por naturalización (artículo 30, B, II) .....   | 520 |
| 3. Autorización de la doble nacionalidad (artículo 32) .....   | 521 |
| 4. Pérdida de la nacionalidad y la ciudadanía (artículo 37).....   | 521 |
| 5. Disposiciones transitorias.....   | 521 |
| IV. Texto de la reforma constitucional de fecha 2 de<br>julio de 1996 .....                              | 522 |
| V. Texto de la reforma constitucional de fecha 21<br>de agosto de 1996 .....                             | 526 |
| VI. Texto de la reforma constitucional sancionada por el<br>Senado en fecha 6 de diciembre de 1996 ..... | 555 |