

## 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
 <b>SÉPTIMA PARTE</b> <b>PRINCIPIOS POLÍTICOS CONSTITUCIONALES</b>		
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 subsidia- riedad . . . . .	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

<b>NOVENA PARTE</b>	
<b>PRINCIPIOS DE LA IMPARTICIÓN DE JUSTICIA</b>	
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 judicial 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 instructiva ... ..	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 procesos 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



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
<b>Bibliografía.. ... ..</b>		<b>793</b>