

ÍNDICE SUMARIO

VI

COMENTARIO AL ARTÍCULO 39 DE LA CONSTITUCIÓN

por ALBERTO RICARDO DALLA VIA
y ALBERTO MANUEL GARCÍA LEMA

| | |
|---|----|
| 1. La cuestión del artículo 22 de la Constitución | 9 |
| 2. Formas de democracia semidirecta y la iniciativa popular | 12 |
| 3. Los antecedentes inmediatos | 15 |
| 4. Comentario del artículo 39 y el debate en la Convención sobre las formas semidirectas de democracia | 16 |
| 4.1. Advertencia preliminar | 16 |
| 4.2. La primera parte del artículo 39 | 17 |
| 4.3. La segunda parte del artículo 39 | 20 |
| 4.4. La tercera parte del artículo 39 | 21 |
| 5. Las formas semidirectas de democracia en tratados con jerarquía constitucional | 22 |
| 6. El quid de la aplicación de la iniciativa popular | 23 |

VIA

INICIATIVA POPULAR

por LORENA ESTARELLAS

| | |
|-----------------------|----|
| 1. Antecedentes | 25 |
|-----------------------|----|

| | |
|---|----|
| 2. Concepto. Clasificación. | 27 |
| 3. Legislación en el orden nacional. | 27 |
| Debate de la Convención Nacional Constituyente para la introducción de la iniciativa popular. | 28 |
| 4. Reglamentación de la iniciativa popular en el orden nacional. | 30 |
| 5. La iniciativa popular en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires. | 32 |
| Debate de la Convención Constituyente. | 33 |
| 6. Reglamentación de la iniciativa popular en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires. | 33 |
| 7. La iniciativa popular en las provincias argentinas. | 35 |
| Catamarca. | 36 |
| Córdoba. | 36 |
| Chaco. | 37 |
| Chubut. | 37 |
| Entre Ríos. | 38 |
| Jujuy. | 38 |
| La Rioja. | 38 |
| Misiones. | 39 |
| Neuquén. | 39 |
| Río Negro. | 39 |
| San Juan. | 40 |
| Santa Cruz. | 40 |
| Santiago del Estero. | 40 |
| 8. Legislación comparada. | 41 |
| 9. Conclusión. | 42 |

VII

COMENTARIO AL ARTÍCULO 40 DE LA CONSTITUCIÓN

por ALBERTO RICARDO DALLA VIA
y ALBERTO MANUEL GARCÍA LEMA

| | |
|-------|----|
| | 45 |
|-------|----|

| | |
|--|----|
| 1. La consulta popular como forma de democracia semidirecta. Remisiones. | 46 |
| 2. Consulta y referéndum. | 46 |
| 3. Comentario al artículo 40 y el debate en la Convención Constituyente. | 49 |
| 3.1. Los tres apartados del artículo y sus diferencias con la arquitectura de la iniciativa popular. | 49 |
| 3.2. La primera parte del artículo 40. | 50 |
| 3.3. La segunda parte del artículo 40. | 52 |
| 3.4. La tercera parte del artículo 40. | 52 |
| 4. La falta de aplicación de la consulta popular. | 53 |

VII.A

ARTÍCULO 40: LA CONSULTA POPULAR

por OSVALDO A. PÉREZ SAMMARTINO

| | |
|---|----|
| 1. Introducción. | 55 |
| 2. Referéndum y plebiscito. | 59 |
| 3. Consagración constitucional de la consulta popular. | 60 |
| 4. Ley 25.432. | 62 |
| 4.1. Título I. Consulta popular vinculante. | 62 |
| 4.2. Título II. Consulta popular no vinculante. | 68 |
| 4.3. Título III. Disposiciones comunes. | 70 |

VIII

COMENTARIO AL ARTÍCULO 41 DE LA CONSTITUCIÓN

por ALBERTO RICARDO DALLA VIA

| | |
|---------------------------------|----|
| 1. El derecho al ambiente. | 75 |
|---------------------------------|----|

VIII.A

LA CLÁUSULA AMBIENTAL Y SUS LEYES DE DESARROLLO CONSTITUCIONAL

por MARCELO ALBERTO LÓPEZ ALFONSÍN

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción: la constitucionalización del ambiente..... | 91 |
| 2. El derecho al ambiente como bien jurídico tutelado..... | 93 |
| 3. La cláusula ambiental y la cuestión competencial en la reforma de 1994..... | 95 |
| 4. Qué son y qué no son los “presupuestos mínimos” de protección ambiental..... | 96 |
| 5. El debate parlamentario de la Ley General del Ambiente..... | 99 |
| 5.1. La Ley General del Ambiente como “ley marco” en la materia..... | 103 |
| 5.2. Los principios rectores de la Ley General del Ambiente..... | 106 |
| 5.3. El mal llamado “amparo ambiental” de la Ley General del Ambiente..... | 108 |
| 6. Las otras leyes sectoriales de presupuestos mínimos de protección ambiental..... | 111 |
| 7. La cuestionada Ley General de Recursos Hídricos 25.688 y la creación de la autoridad de la Cuenca Matanza-Riachuelo –ley 26.188–..... | 115 |
| CSJN, 30-8-2006, “Mendoza, Beatriz Silvia y otros c/Estado nacional y otros s/Daños y perjuicios”, Fallo M.1569.XL..... | 117 |
| 8. A modo de colofón y balance..... | 121 |

IX

COMENTARIO AL ARTÍCULO 42 DE LA CONSTITUCIÓN

por ALBERTO RICARDO DALLA VIA
y ALBERTO MANUEL GARCÍA LEMA

| | |
|---|-----|
| | 123 |
| 1. Introducción..... | 124 |
| 2. La cuestión de la “Constitución Económica del Estado”..... | 125 |
| 3. Los tres apartados del artículo 42..... | 129 |

| | |
|---|-----|
| 4. Los derechos de consumidores y usuarios..... | 130 |
| 4.1. La finalidad de estos derechos..... | 130 |
| 4.2. La relación de consumo..... | 132 |
| 4.3. Las condiciones de trato digno y equitativo..... | 133 |
| 4.4. Los derechos de la parte empresaria..... | 135 |
| 5. Las obligaciones de las autoridades públicas..... | 135 |
| 5.1. Enunciado de obligaciones y concepto de autoridades..... | 135 |
| 5.2. La defensa del mercado..... | 136 |
| 5.3. Significado de monopolios naturales o legales..... | 137 |
| 5.4. Caracteres del control de la distorsión de los mercados y de la calidad y eficiencia de los servicios públicos..... | 139 |
| 5.5. Procedimientos para la protección y la solución de conflictos.. | 142 |
| 5.6. El amparo y otros procesos judiciales..... | 144 |
| 5.7. La operatividad del artículo 42..... | 144 |
| 6. La ampliación del concepto de “democracia” y la participación de organizaciones sociales..... | 146 |
| 7. El rol del Estado en la defensa de la competencia (art. 42)..... | 149 |

IX.A

COMENTARIO A LAS LEYES 24.240 (DEFENSA DEL CONSUMIDOR), 22.802 (LEALTAD COMERCIAL) Y 25.156 (DEFENSA DE LA COMPETENCIA) REGLAMENTARIAS DEL ARTÍCULO 42 DE LA CONSTITUCIÓN NACIONAL

por JORGE ALEJANDRO AMAYA

| | |
|--|-----|
| | 157 |
| 1. Introducción..... | 158 |
| 2. Ley 24.240 de Defensa del Consumidor..... | 159 |
| 2.1. Antecedentes..... | 159 |
| 2.2. Título I..... | 160 |
| 2.2.1. El consumidor en la ley 24.240..... | 161 |
| 2.2.2. El primer párrafo del artículo 2º..... | 162 |
| 2.2.3. El segundo párrafo del artículo 2º..... | 162 |
| 2.2.4. La segunda parte del segundo párrafo del artículo 2º .. | 163 |

| | |
|--|-----|
| 2.2.5. Principios (art. 3°) | 163 |
| 2.2.6. Capítulo II. Información al consumidor y protección de su salud | 164 |
| 2.2.6.1. Información | 164 |
| 2.2.6.2. Protección al consumidor | 167 |
| 2.2.6.3. Cosas y servicios riesgosos | 168 |
| 2.2.7. Condiciones de la oferta y venta | 169 |
| 2.2.7.1. Oferta | 169 |
| 2.2.7.2. Efectos de la publicidad | 170 |
| 2.2.7.3. Cosas deficientes usadas o reconstituidas | 171 |
| 2.2.7.4. Contenido del documento de venta | 172 |
| 2.2.7.5. Incumplimiento de la obligación | 172 |
| 2.2.8. Cosas muebles no consumibles | 173 |
| 2.2.9. Prestación de servicios | 174 |
| 2.2.10. Usuarios de servicios públicos domiciliarios | 177 |
| 2.2.11. De la venta domiciliaria, por correspondencia y otras | 180 |
| 2.2.11.1. Venta domiciliaria o directa | 181 |
| 2.2.11.2. Venta por correspondencia y otras | 182 |
| 2.2.11.3. Prohibición | 182 |
| 2.2.12. De las operaciones de venta de crédito | 183 |
| 2.2.13. De los términos abusivos y cláusulas ineficaces | 184 |
| 2.2.13.1. Interpretación | 184 |
| 2.2.13.2. Contrato de adhesión. Contratos en formularios | 185 |
| 2.2.13.3. Modificación. Contratos tipo | 186 |
| 2.2.14. Responsabilidad por daños | 186 |
| 2.3. Título II | 187 |
| 2.3.1. Autoridad de aplicación | 187 |
| 2.3.2. Procedimiento y sanciones | 189 |
| 2.3.3. De las acciones judiciales | 192 |
| 2.3.3.1. ¿Admite la ley 24.240 las llamadas “acciones de clase”? | 193 |
| 2.3.4. Las asociaciones de consumidores | 198 |
| 2.3.5. Arbitraje | 200 |
| 2.4. Título III | 206 |

| | |
|---|-----|
| 3. Ley 22.802 de Lealtad Comercial | 208 |
| 3.1. El fin legal | 208 |
| 3.2. Capítulo I. Identificación de mercaderías | 209 |
| 3.3. Capítulo II. Las denominaciones de origen | 212 |
| 3.4. Capítulo III. De la publicidad y la promoción mediante premios | 213 |
| 3.5. Capítulo IV. Autoridades de aplicación. Atribuciones | 215 |
| 3.6. Capítulo V. Procedimiento | 218 |
| 3.7. Capítulo VI. Infracciones, sanciones y recursos | 220 |
| 4. Ley 25.156 de Defensa de la Competencia | 222 |
| 4.1. Defensa de la competencia y legislación antimonopólica | 222 |
| 4.2. Capítulo I. Acuerdos y prácticas prohibidas | 225 |
| 4.2.1. La figura de “posición dominante” | 225 |
| 4.2.2. Ámbito de aplicación. Reglas de interpretación | 226 |
| 4.3. Capítulo II. De la posición dominante. Remisión | 227 |
| 4.4. Capítulo III. Concentraciones y fusiones | 227 |
| 4.5. Capítulo IV. Autoridad de aplicación | 232 |
| 4.5.1. Tribunal Nacional de Defensa de la Competencia | 232 |
| 4.5.2. Los entes reguladores | 233 |
| 4.5.3. Causales de remoción | 234 |
| 4.5.4. Funciones y facultades | 234 |
| 4.6. Capítulo V. El presupuesto | 235 |
| 4.7. Capítulo VI. Del procedimiento | 235 |
| 4.8. Capítulo VII. Sanciones | 239 |
| 4.9. Capítulo VIII. De las apelaciones | 240 |
| 4.10. Capítulo IX. De la prescripción | 240 |

IX.B

LOS MARCOS REGULATORIOS DE LOS SERVICIOS PÚBLICOS EN EL ARTÍCULO 42 DE LA CONSTITUCIÓN

por ESTELA B. SACRISTÁN

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción | 243 |
| 1.1. Objetivo de este trabajo. Delimitaciones. Plan de exposición | 243 |

| | |
|---|-----|
| 1.2. Libertad de industria. Mercado. Competencia. Monopolio | 245 |
| 1.3. Monopolio y regulación | 248 |
| 1.4. Marco regulatorio. Servicio público. Efectos de la <i>publicatio</i> . . | 249 |
| 1.5. El ente regulador | 251 |
| 1.6. Prestación privada del servicio público | 252 |
| 2. Desarrollo | 252 |
| 2.1. Los marcos regulatorios de los servicios públicos del artículo 42 de la Constitución Nacional | 252 |
| 2.2. Enumeración | 253 |
| 2.3. Acerca de la enumeración | 254 |
| 2.4. Un marco regulatorio modelo | 257 |
| 2.5. Caracterización. Competencias. Vinculación con los usuarios. | 258 |
| 2.6. El enclave constitucional. | 260 |
| 2.7. Tarifas | 263 |
| 2.8. Inversiones | 266 |
| 2.9. Alguna reflexión adicional | 270 |
| 2.10. Otros marcos regulatorios | 271 |
| 3. Conclusiones | 271 |
| 3.1. Una postura minimalista | 271 |
| 3.2. Prestación estatal del servicio público | 272 |
| 3.3. Reflexiones finales | 274 |

X

**COMENTARIO AL ARTÍCULO 43
DE LA CONSTITUCIÓN NACIONAL**

por ALBERTO RICARDO DALLA VIA

| | |
|---|-----|
| 1. El amparo en la reforma constitucional de 1994 | 275 |
| 1.1. Introducción | 275 |
| 2. Amparo amplio | 280 |
| 3. Operatividad del amparo | 285 |

X.A

EL RÉGIMEN CONSTITUCIONAL Y LEGAL DEL AMPARO

por EMILIO A. IBARLUCÍA

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción | 289 |
| 2. Las innovaciones introducidas por la reforma de 1994 al “amparo clásico” | 292 |
| 2.1. “Siempre que no exista otro medio judicial más idóneo”. | 292 |
| 2.2. “Contra todo acto u omisión de autoridades públicas o de particulares” | 293 |
| 2.3. “Reconocidos por esta Constitución, un tratado o una ley” | 295 |
| 2.4. “En el caso, el juez podrá declarar la inconstitucionalidad de la norma en que se funde el acto u omisión lesiva” | 295 |
| 3. El amparo contra actos discriminatorios | 299 |
| 4. El amparo colectivo | 302 |
| 4.1. Antecedentes | 302 |
| 4.2. Los derechos de incidencia colectiva | 305 |
| 4.3. Los legitimados | 313 |
| 4.3.1. Cuestión previa: la exclusión de la acción popular | 313 |
| 4.3.2. La excepción: la habilitación de la acción popular por la Ley Ambiental 25.675 | 315 |
| 4.3.3. El afectado | 315 |
| 4.3.4. El defensor del pueblo | 318 |
| 4.3.5. Las asociaciones que propenden a la defensa de los derechos de incidencia colectiva. | 322 |
| 5. ¿Qué subsiste de la ley 16.986? | 325 |
| 6. El amparo contra actos de particulares | 332 |
| 7. El artículo 43 de la Constitución Nacional como “piso” de la autonomía provincial para regular el amparo. Algunas particularidades de las constituciones provinciales. | 332 |
| 8. Breve comentario al proyecto de ley de amparo que cuenta con media sanción de la Cámara de Diputados de la Nación | 335 |

X.B

**LEY 25.326 DE HÁBEAS DATA O
PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES**

por MARCELA I. BASTERRA

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción..... | 339 |
| 2. Ley 25.326. Comentario | 340 |
| 3. Aspectos procesales..... | 416 |
| Procedencia y Procedimiento aplicable..... | 416 |

X.C

HÁBEAS CORPUS

por ILEANA FRAQUELLI y PAMELA BISSERIER DÍAZ

| | |
|---|-----|
| 1. Definición, concepto, naturaleza jurídica, alcance y clasificación . . . | 429 |
| 2. Artículos de la Constitución Nacional reglamentados por la ley | 432 |
| 3. Aplicación de la ley. Jurisdicción y competencia. Procedencia | 433 |
| 3.1. Capítulo I. Disposiciones generales | 433 |
| 3.2. Legitimación (activa y pasiva) | 467 |
| 3.3. Capítulo II. Procedimiento | 468 |
| 3.4. Capítulo III. Reglas de aplicación..... | 486 |
| 4. El hábeas corpus y la jurisprudencia del sistema americano de protección a los derechos humanos | 487 |