

ALEJANDRO DANIEL PEROTTI

Habilitación constitucional para la integración comunitaria

Estudio sobre los Estados del Mercosur

TOMO I: Brasil y Paraguay

Montevideo, 2004



UNIVERSIDAD
AUSTRAL
FACULTAD DE DERECHO



Konrad
Adenauer-
Stiftung

Programa Estado de Derecho para Sudamérica

Habilitación constitucional
para la integración comunitaria

ALEJANDRO DANIEL PEROTTI

Habilitación constitucional para la integración comunitaria

Estudio sobre los Estados del Mercosur

TOMO I: Brasil y Paraguay

Montevideo, 2004



UNIVERSIDAD
AUSTRAL
FACULTAD DE DERECHO



Konrad
-Adenauer-
Stiftung

Programa Estado de Derecho para Sudamérica

© 2004 para esta edición KONRAD - ADENAUER - STIFTUNG E.V.

© 2003 primera edición Alejandro D. Perotti y la UNIVERSIDAD AUSTRAL, FACULTAD DE DERECHO

KONRAD-ADENAUER-STIFTUNG E. V.

Tiergartenstrasse 35
D-10785 Berlin
República Federal de Alemania
Tel.: (#49-30) 269 96 453
Fax: (#49-30) 269 96 555

FUNDACIÓN KONRAD-ADENAUER URUGUAY

Plaza de Cagancha 1356, Oficina 804
11100, Montevideo
Uruguay
Tel.: (#598-2) 902 0943/ -3974
Fax: (#598-2) 908 6781
e-mail: ius@kasuy.org
www.kas.de

Director

Jan Woischnik

Impreso en Mastergraf
Gral. Pagola 1727 - Tel. 203 47 60*
11800 Montevideo, Uruguay
e-mail: mastergraf@netgate.com.uy

Depósito legal 334.277 - Comisión del Papel
Edición amparada al Decreto 218/96

ISBN obra completa 9974-7677-9-2

ISBN Tomo I 9974-7868-0-0

Impreso en Uruguay – *Printed in Uruguay*

Los textos que se publican son de la exclusiva responsabilidad de sus autores y no expresan necesariamente el pensamiento de los editores. Se autoriza la reproducción total o parcial del contenido citando la fuente.

*A Hugo y Martiza,
verdaderos artífices de esta obra*

*A toda la Universidad Austral
por el apoyo brindado,
en especial a Fernando Toller*

ÍNDICE SUMARIO

ÍNDICE GENERAL	11
ABREVIATURAS	19
PRÓLOGO	25
INTRODUCCIÓN	31
Cap. I. El derecho constitucional brasileño	49
Cap. II. El derecho constitucional paraguayo	309
Cap. III. El derecho constitucional uruguayo	413
Cap. IV. El derecho constitucional argentino	595
Cap. V. El derecho comunitario en el derecho interno	1011
CONCLUSIONES	1033

ÍNDICE GENERAL

TOMO I

ÍNDICE SUMARIO	9
ÍNDICE GENERAL	11
ABREVIATURAS	19
PRÓLOGO	25
INTRODUCCIÓN	31

CAPÍTULO I

EL DERECHO CONSTITUCIONAL BRASILEÑO

§ 1. El derecho internacional en el sistema de la constitución federal	49
a) Primeras ideas	49
b) Las etapas constitucionales en la concertación de las obligaciones internacionales	54
i) Cronología	55
ii) Vigencia internacional y vigencia interna	63
iii) Dualismo y monismo	69
§ 2. La intervención de los tres poderes en el ejercicio de la facultad de obligar internacionalmente a la Nación	85
a) Poder Ejecutivo: atribuciones y obligaciones	85
b) Poder Legislativo	89
i) Atribuciones	89
ii) Zona de reserva de ley	104
iii) La cuestión de los Acuerdos en forma simplificada	107
c) Poder Judicial	116

i) Algunas consideraciones en torno al control de constitucionalidad en el derecho brasileño	116
ii) Control constitucional de los acuerdos internacionales	118
§ 3. El derecho internacional frente al derecho constitucional brasileño. Jurisprudencia del Supremo Tribunal Federal.	124
a) La relación entre derecho internacional y constitución	124
i) Los Tratados clásicos y los Convenios sobre protección de los derechos humanos	127
ii) La orientación jurisprudencial del Supremo Tribunal Federal y del Superior Tribunal de Justicia	129
b) La relación entre derecho internacional y normas de rango legislativo e inferiores	136
i) Las etapas en la jurisprudencia del Supremo Tribunal Federal y del Superior Tribunal de Justicia	136
ii) Criterios reconocidos sobre primacía del derecho internacional sobre la ley interna posterior. Límites y excepciones	156
— Principio de la sucesión normativa	157
— Principio de la ley especial	158
— El artículo 98 CTN	163
iii) Criterios doctrinarios sobre el reconocimiento de la primacía del derecho internacional sobre la ley interna posterior	167
— Argumentos de derecho interno. El principio del acto complejo federal y otros	168
— Argumentos de derecho internacional. Las Convenciones de La Habana y de Viena	176
§ 4. Cláusula constitucional de la integración en el derecho brasileño	182
a) La habilitación constitucional en la actual constitución	182
i) Antecedentes: ALALC y ALADI	182
ii) Redacción de 1988. Presentación	186
iii) Cuestiones de interpretación y alcance en cuanto a la posibilidad de la autorización para delegar atribuciones a órganos supranacionales y aceptar un ordenamiento comunitario	188
b) El artículo 4 y su párrafo único	198
i) Obstáculos constitucionales que se aducen contra la permisibilidad de la delegación de atribuciones	198
— El sistema interno de reparto de competencias	201
— El principio de la universalidad de la jurisdicción	206
— Práctica internacional	214
— Restricciones de naturaleza económicas	224
ii) Su actual aplicabilidad al Mercosur	227
iii) Proyecto de enmienda constitucional	228
c) El derecho comunitario frente al derecho nacional brasileño	233
i) Relación con las disposiciones y los principios constitucionales	233

ii) Relación con las normas infraconstitucionales	236
iii) El Mercosur en la jurisprudencia de los tribunales supremos de Brasil (STF y STJ). Posición de Itamaraty	249
JURISPRUDENCIA	281
NORMATIVA	294
BIBLIOGRAFÍA	297

CAPÍTULO II

EL DERECHO CONSTITUCIONAL PARAGUAYO

§ 1. El derecho internacional en el sistema de la constitución nacional	309
a) Anotaciones generales	309
b) Las etapas constitucionales en la concertación de las obligaciones internacionales	311
i) Cronología	311
ii) Vigencia internacional y vigencia interna. Dualismo y monismo	315
§ 2. La intervención de los tres poderes en el ejercicio de la facultad de obligar internacionalmente a la Nación	321
a) Poder Ejecutivo: atribuciones y deberes	321
b) Poder Legislativo	324
i) Atribuciones. Zona de reserva de ley	324
ii) La cuestión de los acuerdos en forma simplificada	330
c) Poder Judicial	333
i) Algunas consideraciones en torno al control de constitucionalidad en el derecho paraguayo	333
ii) Control constitucional de los acuerdos internacionales	340
§ 3. El derecho internacional frente al derecho constitucional paraguayo. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia....	342
a) La relación entre derecho internacional y constitución	342
b) La relación entre derecho internacional y normas de rango legislativo e inferiores	345
§ 4. Cláusula constitucional de la integración en el derecho paraguayo	349
a) La integración económica según la ALALC y la ALADI y las distintas constituciones del Paraguay. Acuerdos derivados	349
b) La habilitación constitucional en la actual constitución. Redacción de 1992. Presentación	357
c) El artículo 145 de la constitución	359
i) Requisitos y límites específicos que impone	359

ii) Aspectos procedimentales. La cuestión del efecto inmediato a tenor del párrafo segundo del artículo 145	370
d) El derecho comunitario frente al derecho nacional paraguayo	373
i) Relación con las disposiciones y los principios constitucionales	373
ii) Relación con las normas infraconstitucionales	375
iii) Jurisprudencia sobre el Mercosur	380
JURISPRUDENCIA	383
NORMATIVA	385
BIBLIOGRAFÍA	387

TOMO II

CAPÍTULO III

EL DERECHO CONSTITUCIONAL URUGUAYO

§ 1.El derecho internacional en el sistema de la constitución nacional.....	413
a) Primeras ideas	413
b) Las etapas constitucionales en la concertación de las obligaciones internacionales	416
i) Cronología	416
ii) Vigencia internacional y vigencia interna. Dualismo y monismo	420
— La jurisprudencia	421
— La doctrina	432
— El derecho interno	435
§ 2.La intervención de los tres poderes en el ejercicio de la facultad de obligar internacionalmente a la Nación	440
a) Poder Ejecutivo: atribuciones y obligaciones	440
b) Poder Legislativo	442
i) Atribuciones	442
ii) Zona de reserva de ley	453
iii) La cuestión de los Acuerdos en forma simplificada	455
c) Poder Judicial	460
i) Algunas consideraciones en torno al control de constitucionalidad en el derecho uruguayo	460
ii) Control constitucional de los acuerdos internacionales	464

§ 3. El derecho internacional frente al derecho constitucional uruguayo. Jurisprudencia de la Suprema Corte de Justicia y del Tribunal Contencioso Administrativo	466
a) La relación entre el derecho internacional y la constitución	466
b) La relación entre derecho internacional y normas de rango legislativo e inferiores	472
i) Criterios aplicados por la jurisprudencia. Especial consideración a la doctrina de la Suprema Corte	472
ii) Las disposiciones constitucionales aplicables en caso de conflicto entre los acuerdos internacionales y las leyes posteriores	480
— La doctrina	480
— Argumentos de derecho interno	483
— Argumentos de derecho internacional	489
§4. Cláusula constitucional de la integración en el derecho uruguayo	491
a) La integración económica según la ALALC y la ALADI y la constitución de Uruguay. Decretos 634/973 y 663/985	491
b) La habilitación constitucional en la actual constitución	500
i) Redacción de 1967. Presentación	500
ii) El Proyecto de reforma constitucional de 1993	502
c) El artículo 6 de la constitución	510
i) Cuestiones de interpretación y alcance en cuanto a la posibilidad de la autorización para la delegación de atribuciones a órganos supranacionales y la aceptación de un ordenamiento comunitario	510
— Artículo 6º, párrafos primero y segundo	512
— El derecho comunitario	518
— La cuestión en la doctrina	521
— Práctica del Poder ejecutivo	527
ii) Obstáculos constitucionales que se aducen contra la permisibilidad de la delegación de atribuciones	534
— La doctrina nacional	534
— Supranacionalidad y principio de la soberanía nacional	541
— Tribunal de Justicia. Práctica internacional	548
iii) Su actual aplicabilidad al Mercosur	552
d) El derecho comunitario frente al derecho nacional uruguayo	552
i) Relación con las disposiciones y los principios constitucionales	552
ii) Relación con las normas infraconstitucionales	554
iii) El Mercosur en la jurisprudencia de los tribunales de Uruguay ..	560
JURISPRUDENCIA	577
NORMATIVA	580
BIBLIOGRAFÍA	585

CAPÍTULO IV
EL DERECHO CONSTITUCIONAL ARGENTINO

§1. Las relaciones exteriores y el derecho internacional en el sistema general de la constitución nacional	595
a) Las ideas rectoras	595
b) Las etapas constitucionales en la concertación de las obligaciones internacionales	598
i) Cronología	599
— Publicidad de las normas internacionales	604
— La ratificación	614
ii) Vigencia internacional y vigencia interna. Dualismo y monismo	619
— Evolución de la jurisprudencia	619
— Actuales tendencias en la doctrina judicial	635
— Tratados de integración	643
— Base normativa interna	645
§ 2. La intervención de los tres poderes en el ejercicio de la facultad de obligar internacionalmente a la Nación	651
a) Poder Ejecutivo: atribuciones	651
b) Poder Legislativo	656
i) Atribuciones	656
ii) Zona de reserva de ley	670
iii) La cuestión de los acuerdos en forma simplificada: problemática general	676
— La práctica del Poder ejecutivo	682
— La jurisprudencia	692
— Jerarquía	695
— La doctrina nacional	703
iv) Los acuerdos de la ALALC y de la ALADI	709
— Los Acuerdos de la ALALC	709
— Los Acuerdos de la ALADI	713
— El decreto 415/91 y la práctica de la Administración	716
— La jurisprudencia	723
— La doctrina nacional	744
c) Poder Judicial	749
i) Breves anotaciones sobre control de constitucionalidad en la Argentina	749
ii) Control constitucional de los acuerdos internacionales	756
— Recurso extraordinario federal y tratados internacionales	756
— Control de constitucionalidad de los tratados	761

§ 3. El derecho internacional frente al derecho constitucional argentino.	
Especial repaso a la jurisprudencia de la Corte Suprema	773
a) La relación entre la constitución y el derecho internacional	773
i) Regulación constitucional: arts. 27, 30, 31 y 75 incs. 22 y 24. ..	773
— Tratados sobre derechos humanos con jerarquía constitucional	776
ii) Derecho internacional y práctica argentina	791
iii) La orientación jurisprudencial de la Corte Suprema	799
— Los tratados sobre derechos humanos con rango	
constitucional	807
b) La relación entre derecho internacional y normas de rango	
legislativo e inferiores	822
i) Regulación constitucional: arts. 31 y 75 incs. 22 y 24	822
ii) Las etapas en la jurisprudencia de la Corte Suprema	824
— Primera etapa	825
— Segunda etapa	827
— Tercera etapa	830
§ 4. Cláusula constitucional de la integración en el derecho argentino	843
a) La integración económica ante la constitución histórica (1853)	843
i) La jurisprudencia	845
ii) La práctica internacional del Estado argentino	847
iii) El Tratado de Asunción de 1991	862
b) La reforma constitucional de 1994	868
i) Debates parlamentarios	868
ii) La redacción final. Alcances y límites generales	874
c) El artículo 75, inciso 24	875
i) Requisitos y límites específicos que impone	875
— Condiciones materiales	881
ii) Aspectos procedimentales	899
iii) ¿Control judicial?	904
iv) Su actual aplicabilidad al Mercosur	912
d) El derecho comunitario frente al derecho nacional argentino.	926
i) Relación con las disposiciones y los principios constitucionales	926
ii) Relación con las normas infraconstitucionales	932
— La primacía	932
— El efecto directo	942
— El efecto inmediato	946
iii) Naturaleza del derecho del Mercosur: doctrina nacional	948
JURISPRUDENCIA	955
NORMATIVA	977
BIBLIOGRAFÍA	993

CAPÍTULO V
EL DERECHO COMUNITARIO EN EL DERECHO INTERNO

§1. El derecho comunitario visto desde la óptica del derecho constitucional interno	1011
a) La apertura constitucional al derecho internacional (público y privado) y la novedad post-sanción constitucional de la integración económica de los Estado	1011
b) La división vertical y horizontal de las competencias internas y la influencia del ingreso a un proceso de integración	1013
§2. La cláusula de habilitación constitucional para la integración económica del Estado	1016
a) La interpretación de los principios constitucionales y su contenido frente al derecho comunitario	1016
b) La importancia de la cláusula de habilitación. Tipología	1020
§ 3. El derecho comunitario frente al ordenamiento constitucional interno	1025
JURISPRUDENCIA	1029
BIBLIOGRAFÍA	1031
CONCLUSIONES	1033