

COMPILADORES

Carlos Diego Martínez Cinca y Gonzalo Scivoletto

Estado de derecho y legitimidad democrática

Perspectivas, problemas y propuestas

PRÓLOGO

José Luis Martí

CONTRIBUCIONES

Donald Bello Hutt • Tania Busch Venthur • Marcela Chahuán Zedan

Lucrecia D'Agostino • C. Ignacio Giuffré • David F. L. Gomes

Carlos Diego Martínez Cinca • Leticia Morales • Nicolás Emanuel Olivares

Mariela Puga • Gonzalo Scivoletto



Editores
del Sur

COMPILADORES

Carlos Diego Martínez Cinca y Gonzalo Scivoletto

Estado de derecho y legitimidad democrática

Perspectivas, problemas y propuestas

PRÓLOGO

José Luis Martí

CONTRIBUCIONES

Donald Bello Hutt

Tania Busch Venthur

Marcela Chahuán Zedan

Lucrecia D'Agostino

C. Ignacio Giuffré

David F. L. Gomes

Carlos Diego Martínez Cinca

Leticia Morales

Nicolás Emanuel Olivares

Mariela Puga

Gonzalo Scivoletto



Editores
del Sur

Estado de derecho y legitimidad democrática: perspectivas, problemas, propuestas / Carlos Martínez Cinca y Gonzalo Scivoletto (Comps.). - 1a ed.- Ciudad Autónoma de Buenos Aires: Editores del Sur, 2021.

308 p.; 23 x 16 cm.

ISBN 978-987-8418-09-4

1. Derecho. I. Carlos Martínez Cinca y Gonzalo Scivoletto (Comps.).

CDD 340.115



© 2021. Editores del Sur
Ciudad Autónoma de Buenos Aires, Argentina

Consejo editorial: Leticia Lorenzo y Mauro Lopardo
Dirección editorial: Hernán Simkin
contacto@editoresdelsur.com

Diseño de tapa: Eduardo Argañarás
Armado: Eleonora Silva

Impresión: Prosa Amerian
Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

La responsabilidad por las opiniones expresadas en los libros, artículos, estudios y otras colaboraciones publicadas por Editores del Sur incumbe exclusivamente a los autores firmantes. No se permite la reproducción total o parcial de este libro, ni su almacenamiento en un sistema informático, ni su transmisión en cualquier forma o por cualquier medio electrónico, mecánico, fotocopia u otros métodos, sin el permiso previo y expreso del Editor.
Impreso en Argentina — *Printed in Argentina*



Contenido

PRÓLOGO

El futuro del estado democrático y de derecho 13

José Luis Martí

Presentación 25

Carlos Diego Martínez Cinca y Gonzalo Scivoletto

CAPÍTULO 1

Hacia un constitucionalismo dialógico. Una defensa del control judicial
de la deliberación democrática en el procedimiento legislativo 31

C. Ignacio Giuffré

I. Introducción 31

II. Emergencia del constitucionalismo dialógico y giro contextual 36

III. Descontentos con los procesos de creación legislativa en Mendoza 37

IV. Respuestas dialógicas de la jurisdicción constitucional frente al problema 43

IV.A) Audiencias públicas 44

IV.B) Control de constitucionalidad procedimental 45

V. Conclusiones 55

Bibliografía 55

CAPÍTULO 2

Algunos comentarios críticos a las propuestas neoconstitucionalistas
(y del 'nuevo constitucionalismo latinoamericano') sobre el rol de los jueces 59

Marcela Chahuán Zedan

I. Sobre el neoconstitucionalismo 59

II. El rol de los jueces según las propuestas neoconstitucionalistas.
Observaciones críticas a la propuesta de la "lectura moral de la constitución" 64

III. Breve observación sobre el 'nuevo constitucionalismo latinoamericano' 72

IV. Observación conclusiva 74

Bibliografía 75

CAPÍTULO 3

La garantía de los derechos sociales como condición de la legitimidad democrática.
Una defensa del control de constitucionalidad contra Jeremy Waldron 81

Leticia Morales

1. Introducción 81

2. La objeción contrademocrática y las condiciones de una sociedad
bien establecida. La crítica liberal de Waldron 83

3. Revisión de las condiciones de una sociedad bien establecida.....	88
4. Una defensa democrática de la garantía de los derechos sociales en el escenario constituyente chileno	94
5. Conclusión	99
Bibliografía	100

CAPÍTULO 4

La legitimidad de las intervenciones judiciales estructurales	103
---	-----

Mariela Puga

Introducción	103
1. Primera aclaración conceptual: La relación del caso estructural con el trámite colectivo.....	105
2. Jurisdicción estructural y exigibilidad de derechos económicos, sociales y culturales	108
3. Razones de acceso a la justicia bajo la racionalidad del mercado.....	110
4. Razones de justicia distributiva bajo la racionalidad del mercado	112
5. La Jurisdicción estructural pública y la objeción contramayoritaria.....	115
6. Las razones pragmáticas para la jurisdicción estructural	117
7. El argumento del bloqueo político, la incapacidad institucional, y los remedios experimentalistas	119
Conclusión	128
Referencias bibliográficas	129

CAPÍTULO 5

Claves para una nueva legitimidad de la Justicia Federal en Argentina.....	131
--	-----

Carlos Diego Martínez Cinca

I. Planteo del problema.....	131
II. Análisis retrospectivo de la justicia federal en clave de legitimidad 'republicana'	134
II. 1. Expectativas en torno a la selección y designación de los jueces: la importancia de los perfiles	140
II. 2. Expectativas en torno a la remoción de jueces y juezas: ¿la mejor república? ..	144
III. La legitimidad de los/las jueces/zas en clave "popular": alcances y límites.	147
III. 1. Hacia una praxis legitimante del accionar de los/as jueces/zas	151
IV. Consideraciones finales: arreglos institucionales para una nueva legitimidad.....	154
Referencias bibliográficas	155

CAPÍTULO 6

Apertura, deliberación y legitimación. Posibilidades y tropiezos de la organización de la jurisdicción constitucional.....	159
---	-----

Tania Busch Venthur

Introducción	159
Innovaciones procedimentales latinoamericanas, potencial deliberativo y refuerzo de la legitimidad democrática de la jurisdicción constitucional	161

Las innovaciones procedimentales latinoamericanas en el Tribunal Constitucional chileno	166
(i) Contexto del Tribunal Constitucional chileno	166
(ii) Recepción de estrategias comunicativas.....	169
(iii) Recepción de la realización de audiencias públicas dentro del proceso de control de constitucionalidad.....	172
(iv) Recepción de los amicus curiae y presentaciones de “terceros ajenos al litigio”	174
Conclusiones	178
Referencias	180

CAPÍTULO 7

El dominio de los números y la legitimidad democrática.....	195
---	-----

Lucrecia D’Agostino

Introducción	195
I. Números, estadísticas, indicadores	197
II. Un lugar para las estadísticas en el Estado	191
III. La legitimidad, los números y la democracia	197
IV. Indicadores, políticas públicas y modelos de administración	202
Comentario final	206
Bibliografía	206

CAPÍTULO 8

La pérdida de centralidad de la comunicación escrita y los riesgos para la democracia. Un estudio exploratorio.....	209
--	-----

David F. L. Gomes

1. Introducción	209
2. La comunicación escrita como centro de gravitación de las comunicaciones intersubjetivas en general	212
3. Democracia moderna y centralidad de la comunicación escrita.....	214
3.1. La democracia como el gobierno de las opiniones bien fundadas	215
3.2. Democracia, opinión y verdad	216
3.3. Democracia, ciencia y prensa.....	219
4. La pérdida de la centralidad de la comunicación escrita	224
5. Consideraciones finales.....	228
Bibliografía general	231

CAPÍTULO 9

Deliberación y representación política. Dos problemas concretos, una sugerencia general	235
--	-----

Donald Bello Hutt

1. Introducción	235
2. Democracia deliberativa y representación.....	237
3. Mini-públicos y representación	245

4. Conclusiones	251
Bibliografía	252

CAPÍTULO 10

Tres hipótesis exploratorias acerca del populismo. Distancias y cercanías con el republicanismo contemporáneo	257
--	-----

Nicolás Emanuel Olivares

1. Introducción	257
2. Acerca del estatus teórico del término populismo.....	258
2.1. El populismo como construcción discursiva	259
2.2. El populismo como síndrome	263
2.3. El populismo en tanto relato político	265
2.4. El populismo como tradición política contemporánea	267
3. Una tradición política contemporánea: dos versiones democráticas	270
3.1. Populismo decisionista.....	271
3.2. Populismo cívico	273
4. Conclusión	280
Bibliografía general	282

CAPÍTULO 11

Ética discursiva y legitimidad democrática. Acerca del rendimiento político del discurso moral	285
---	-----

Gonzalo Scivoletto

Introducción	285
1. De la aplicación de la norma ética fundamental	289
2. Las coerciones (<i>Sachzwänge</i>) institucionales.....	296
A modo de conclusión	301
Referencias	304