

COORDINADOR CIENTÍFICO:

JUAN ALBERTO CASTAÑEDA MÉNDEZ

ESTADO Y ARGUMENTACIÓN SOCIAL

ELABORACIÓN, CONTRASTES Y MODELOS

ESCRIBEN:

JUAN ANTONIO GARCÍA AMADO

DOMINGO GARCÍA BELAUNDE

RAÚL CHANAMÉ ORBE

LUIS CASTILLO CÓRDOVA

GILMER ALARCÓN REQUEJO

GONZALO ANA DOBRATINICH

MANUEL BERMÚDEZ-TAPIA

JUAN CARLOS DÍAZ COLCHADO

AMIR AL HASANI MATURANO

LÍBERO PENELLO DE CARVALHO FILHO

OSCAR ANDRÉS PAZO PINEDA

JUAN CARLOS MAS GUIVIN

PABLO A. IANNELLO

ENA CECILIA OBANDO PERALTA

LUIS GONZALO INARRA ZEBALLOS

RAFAEL FERNANDO ALDAVE HERRERA

CINDY LORENA MINIER POLANCO

JHONNY TUPAYACHI SOTOMAYOR

EDGAR FABIÁN GARZÓN BUENAVENTURA

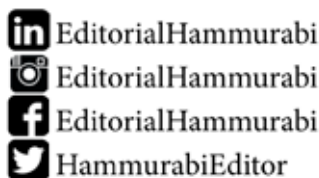
JUAN CARLOS PAREDES

ROBERTO CABRERA SUÁREZ

FÉLIX ENRIQUE RAMÍREZ SÁNCHEZ

EDWIN ADOLFO MOROCCO COLQUE

Eh Editorial Hammurabi®



Eh EDITORIAL HAMMURABI

ESTADO Y ARGUMENTACIÓN SOCIAL

ELABORACIÓN, CONTRASTES Y MODELOS

Coordinador Científico:

Juan Alberto Castañeda Méndez

© Dirección Académica y Promoción Cultura

© Colegio de Abogados de La Libertad - Decanato del Bicentenario

© Instituto de Investigación Iberoamericano Apex Iuris

ISBN: 978-956-6072-58-4

Tiraje 500 ejemplares 1ª Edición, Agosto de 2021

Editor: Manuel Álvarez Cabello

Teléfono: +56955258948

Correo electrónico: manuel.alvarez@editorialhammurabi.com

Sitio web: www.editorialhammurabi.com

Portada y diagramación: Editorial Hammurabi

Impresión: Impreso en Donnebaum S.A.

IMPRESO EN CHILE / PRINTED IN CHILE



ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor. El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento, de la presente publicación, queda expresamente prohibido.

Usos infractores pueden constituir delito.

(Las opiniones vertidas en este trabajo son responsabilidad exclusiva del autor)



**BICENTENARIO
PERÚ 2021**

III Congreso Internacional en Filosofía del Derecho y AED:

Estado, reforma constitucional, validez y eficacia económica de las instituciones.

25, 26 Y 27 de Julio del 2021

Adrián Zarate Condori	Juan Antonio García Amado
Amir Al Hasani Maturano	Juan Carlos Díaz Colchado
Andrea Cristina Farro Soto	Juan Carlos Mas Güivin
Cindy Lorena Minier Polanco	Juan Carlos Paredes
Domingo García Belaunde	Julián Ricardo Rodríguez Soto
Edgar Fabián Garzón Buenaventura	Líbero Penello De Carvalho Filho
Edgar Fabián Garzón Buenaventura	Luis Castillo Córdova
Edwin Adolfo Morocco Colque	Luis Gonzalo Inarra Zeballos
Elvis Rubén Puma Pacco	Luis Gonzalo Inarra Zeballos
Ena Cecilia Obando Peralta	Luis Roberto Cabrera Suárez
Feliz Enrique Ramírez Sánchez	Manuel Bermudez Tápia
Gílmer Alarcón Requejo	Oscar Andrés Pazo Pineda
Gonzalo Ana Dobratnich	Pablo A. Iannello
Jhonny Tupayachi Sotomayor	Rafael Fernando Aldave Herrera
Juan A. Castañeda Méndez	Raúl Roosevelt Chanamé Orbe

Viviana Paola Álvarez Orduz

MINISTERIO DE CULTURA DEL PERÚ / CARTA N°
00344-2021-PEB/MC

COLEGIO DE ABOGADOS DE LA LIBERTAD

INSTITUTO DE INVESTIGACIÓN IBEROAMERICANO
APEX IURIS

DECANATO DEL BICENTENARIO (2021-2023)

ÍNDICE

PRESENTACIÓN.....	17
--------------------------	-----------

CAPÍTULO I

SUBSUNCIÓN Y PONDERACIÓN EN ROBERT ALEXY. UNA CRÍTICA CON INEVITABLE HUMOR

Juan Antonio García Amado

1. El contraste esencial en su teoría jurídica	19
2. La ponderación es ubicua en derecho	23
3. La ponderación como una forma racional de argumentación	28
4. La ley de ponderación	29
5. Viabilidad en la ponderación	30
6. Razonamientos jurisprudenciales	32

CAPÍTULO II

LA VACANCIA DE UN PRESIDENTE EN EL PERÚ DE HOY

Domingo García Belaunde

1. Preliminar	35
2. Impeachment	36
3. El caso del Perú	39
4. Los conceptos jurídicos indeterminados	40
5. Las vacancias de Vizcarra	41
6. Los disturbios en las calles	42
7. Tres presidentes en una semana	45
8. La demanda ante el Tribunal Constitucional	46
9. La sentencia constitucional	47
10. Algunos malentendidos	48
11. La herencia de Vizcarra	49

CAPÍTULO III

REFORMA Y REFERENDUM CONSTITUCIONAL

Raúl Chanamé Orbe

1. Introducción	51
2. Enmienda , reforma, revision y mutacion	51
2.1. La enmienda	52
2.2. La reforma	52
2.3. La revision	52
2.4. La mutacion	53
3.La experiencia reformista peruana	53

4. El proceso de reforma	54
4.1. El plazo de espera para la modificación	54
4.2. El plazo de estudios para la reforma	54
4.3. La existencia de dispositivos intangibles	54
5. Presupuestos doctrinarios	55
5.1. La necesidad de la reforma constitucional	55
5.2. La oportunidad de la reforma constitucional	56
6. Evolución de la reforma constitucional en el Perú	56
7. La reforma constitucional en la carta política de 1993	57
8. Límites jurisprudenciales a la reforma constitucional	59
8.1. Reforma Constitucional. Límites materiales	59
8.2. Reforma constitucional. Límites materiales expresos	60
9. El Referendum	61
9.1. El derecho a la participación política	61
9.2. La participación política en el ámbito internacional	63
9.3. Referéndum y Plebiscito	63
9.4. El Referéndum	64
9.5. Tipos de Referéndum	65
9.5.1. Referéndum constituyente	65
9.5.2. Referéndum reformador	66
9.5.3. Referéndum legislativo	68
9.5.4. Referéndum sobre ordenanzas municipales y regionales	68
9.5.5. Referéndum demarcatorio	68
9.6. Efectos	69
9.7. Conclusiones sobre el referéndum	69
10. Conclusiones	70
11. Cuadro de modificaciones de la Constitución Política del Perú de 1993	71
12. Referencias bibliográficas	73

CAPÍTULO IV

LA LEGITIMIDAD CONSTITUCIONAL DE LOS DEBERES

Juan Alberto Castañeda Méndez

1. Introducción	75
2. La legitimidad de los deberes	75
3. El fortalecimiento del estado constitucional: ¿la legalidad?	76
4. Conclusiones	77

CAPÍTULO V

CUESTIÓN DE CONFIANZA Y REFORMA CONSTITUCIONAL

Luis Castillo Córdova

1. Introducción:	79
2. La regulación constitucional de la cuestión de confianza	79
3. El encargado de desarrollar constitucionalmente la cuestión de confianza	80
4. Elementos que definen el alcance de la cuestión de confianza	81
4.1. La naturaleza de la cuestión de confianza	81
4.2. Los principios de interpretación constitucional	83
5. Cuestión de confianza facultativa para la aprobación de proyectos de ley	85

6. La cuestión de confianza facultativa no puede recaer sobre un proyecto de ley de reforma constitucional	86
7. Conclusiones	88
8. Referencias bibliográficas	89

CAPÍTULO VI

ESTADO DE DERECHO, DEMOCRACIA Y DERECHOS SOCIALES. UNA RECONSTRUCCIÓN DEL DEBATE CONTEMPORÁNEO EN EL SOCIALISMO DEMOCRÁTICO ESPAÑOL

Gilmer Alarcón Requejo

1. Introducción	91
2. Democracia como doble participación, democracia directa y democracia representativa.	92
3. Estado de Derecho, democracia y derechos sociales	95
4. Conclusiones	100
5. Referencias bibliográficas	102

CAPÍTULO VII

DERECHO, DISCURSO Y ESTADO. FORMAS Y FUNCIONES DE LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA

Gonzalo Ana Dobratinich

1. Introducción	107
2. Estructuras teórico-metodológicas	107
3. Derecho, discursos y justicia	109
4. Textos y contextos	111
5. Estudios interdisciplinarios. De lectores, traductores e intérpretes	112
6. Aproximaciones iusfilosóficas: narrar, nombrar, normar	114
7. Conclusiones	115
8. Referencias bibliográficas	116

CAPÍTULO VIII

ELEMENTOS HISTÓRICOS INESTABLES QUE LIMITAN LA FORMACIÓN DE LA REPÚBLICA PERUANA

Manuel Bermúdez-Tapia

1. Introducción	119
2. Un modelo de Estado-Nación disfuncional pero aplicado en América	119
3. Países con muchas naciones y un modelo centralizado	121
4. Legitimidad y <i>Ius Imperium</i> : países sin poder	122
5. División social y económica	123
6. Un país imagen de toda la región	123
7. Un país inestable toda su república	124
8. Referencias bibliográficas	124

CAPÍTULO IX

REFORMA Y REFERENDUM CONSTITUCIONAL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL Y FUENTES DEL DERECHO: UN MAPA DE PROBLEMAS

Juan Carlos Díaz Colchado

1. Introducción	127
-----------------------	-----

2. El sistema de fuentes del Perú y el precedente constitucional: encuadre normativo	128
3. El mapa de problemas que ha generado la incorporación del precedente al ordenamiento peruano: entre constitucionalización y convencionalización del derecho	130
3.1. La sucesiva (re)interpretación del recurso de agravio constitucional: cuando el precedente constitucional interpreta la Constitución y ley para reducir o ampliar sus alcances	131
3.2. La tensión entre ley y precedente constitucional: cuando la ley pretende eludir los alcances de la interpretación judicial	132
3.3. La rebelión de los jueces y la tensión entre precedentes: del precedente constitucional y al precedente ordinario en la protección del derecho al trabajo	133
3.4. La tensión entre el juez interamericano y el juez constitucional: el juez nacional entre los estándares interamericanos y los precedentes constitucionales	134
4. Conclusiones	135
5. Referencias bibliográficas	135

CAPÍTULO X

CONTORNOS DIFUSOS DEL CONTENIDO O NÚCLEO ESENCIAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

Amir Al Hasani Maturano

1. Introducción	137
2. El contenido esencial de los derechos y el principio de ponderación	138
3. Reforma constitucional y contenido esencial	141
4. Conclusiones	143
5. Referencias bibliográficas	144

CAPÍTULO XI

UMA CRÍTICA AO BINÔMIO DIREITO-MORALIDADE EM ROBERT ALEXY

Libero Penello de Carvalho Filho

1. Introdução	145
2. A teoria de Robert Alexy	146
3. A visão de Ingarden aplicável ao presente trabalho	151
4. Conclusão	158
5. Referências:	159

CAPÍTULO XII

EL CONCEPTO DE IDENTIDAD CONSTITUCIONAL

Oscar Andrés Pazo Pineda

1. Introducción	161
2. Límites materiales a la reforma constitucional	162
3. El debate en el derecho comparado: desde la renuencia de ejercer el control de los límites materiales hasta la doctrina de la estructura básica	163
4. Apuntes sobre el concepto de identidad constitucional y su empleo a nivel supranacional y local	167

5. La identidad constitucional en el ordenamiento peruano	168
6. A modo de conclusión: algunos rasgos de la identidad constitucional peruana	171
7. Referencias bibliográficas	172

CAPÍTULO XIII

PONDERACIÓN, INDIFERENCIA Y EFICIENCIA: ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE LA ECONOMÍA Y LOS VALORES EN LA TEORÍA DE ROBERT ALEXY

Pablo A. Iannello

1. A modo de introducción	175
2. La propuesta de Robert Alexy: Proporcionalidad principios y optimización .	175
3. Estudios y críticas sobre la economía de la ponderación	177
4. La ponderación como ordenación de enunciados de preferencias e indiferencia	179
5. Varias dudas y una propuesta	180
6. Una nota sobre Pareto	185
7. A modo de conclusión	186

CAPÍTULO XIV

REFORMA CONSTITUCIONAL Y ESTADO CONSTITUCIONAL DE DERECHO: DISENSIÓN EN EL SISTEMA ECONÓMICO NACIONAL

Ena Cecilia Obando Peralta

1. A modo de introducción	187
2. Reforma constitucional y sistema de gobierno	188
3. Límites constitucionales del proceso reformador	190
4. Reforma constitucional y cuestión de confianza	191
5. Inconstitucionalidad de la asamblea constituyente	193
6. Proceso reformador del sistema económico nacional	195
7. Conclusiones	197
8. Referencias bibliográficas	197

CAPÍTULO XV

**UNA REVISIÓN ANALÍTICA DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS EN HANS Kelsen:
OBSERVACIONES DE ALCHOURRÓN, BULYGIN Y OTROS**

Luis Gonzalo Inarra Zeballos

1. Delimitando jurídicamente el «derecho subjetivo»	199
2. La estructura de la norma jurídica en kelsen	200
3. La analítica de los derechos subjetivos	200
4. Conclusiones	203
5. Referencias bibliográficas	203

CAPÍTULO XVI

**¿SI, ENMANUEL KANT FUERA GERENTE GENERAL DEL GOBIERNO REGIONAL?
FUNDAMENTOS TEORICOS Y APORTES A LA ETICA DE LO PÚBLICO**

Rafael Fernando Aldave Herrera

1. Ideas previas de contexto: la necesidad de un nuevo modelo de gestión	205
1.1. Reforma y modernización del Estado	205

1.2. Ética de lo público	206
2. Gestión pública basada en la ética de lo público: bases descriptivas y explicativas	207
3. Ideas de la herencia kantiana	208
3.1. La buena voluntad	208
3.2. El deber	208
3.3. La dignidad como soporte de los derechos humanos	209
3.4. Imperativo categórico	210
4. Conclusiones	210
5. Referencias bibliográficas	211

CAPÍTULO XVII

LA PRISIÓN PREVENTIVA, ¿UNA MEDIDA EXCEPCIONAL EN TIEMPOS DE COVID-19?

Cindy Lorena Minier Polanco

1. Introducción	213
2. Prisión Preventiva en República Dominicana	213
3. Prisión Preventiva de cara al COVID-19	219
4. Conclusiones	221
5. Referencias bibliográficas	222

CAPÍTULO XVIII

LAS PRERROGATIVAS DE IMMUNIDAD E INVOLABILIDAD PARLAMENTARIA EN EL PERÚ

Jhonny Tupayachi Sotomayor

1. Consideraciones generales	223
2. Prerrogativas parlamentarias y su desarrollo constitucional	225
2.1. Tipos de inmunidad y su desarrollo procedimental	226
2.1.1. Inmunidad de proceso	226
2.1.2. Inmunidad de arresto	227
3. Observaciones al procedimiento de levantamiento de inmunidad parlamentaria	228
4. PROPUESTAS DE REFORMA CONSTITUCIONAL A LA IMMUNIDAD PARLAMENTARIA	231
4.1. Iniciativas legislativas existentes en el Congreso de la República	232
4.2. Reflexiones frente al “hiper activismo legalista parlamentario”	233
5. La practica parlamentaria, la jurisdicción constitucional y las tentativa academica de reforma constitucional	235
5.1. Pronunciamiento del Tribunal Constitucional	235
5.2. El ejercicio de la practica parlamentaria	237
5.3. La renovación parlamentaria y la eliminación total de la prerrogativa de inmunidad	238
5.4. Sobre las tentativas académicas de reforma constitucional	238
6. La inmunidad parlamentaria en la legislación comparada	240
6.1. Textos Constitucionales que reconocen la inmunidad de proceso y arresto	240
6.2. Textos constitucionales que sólo reconocen la inmunidad de arresto ...	240
6.3. Textos constitucionales que no contemplan la inmunidad parlamentaria	240

7. Reforma constitucional del artículo 93° de la constitución	241
---	-----

CAPÍTULO XIX

LA SENTENCIA JUDICIAL EN LAS DEFICIENCIAS FORMALES DEL TÍTULO VALOR Y EL DEFECTO PROCEDIMENTAL EN EL EXCESO DE RITUAL MANIFIESTO

Edgar Fabián Garzón Buenaventura

1. Introducción	243
2. Título valor y proceso ejecutivo	243
3. El juez y la sentencia judicial	246
4. Vía de hecho o teoría de los defectos. Defecto procedimental exceso de ritual manifiesto	250
5. Defecto procedimental (exceso de ritual manifiesto)	254
6. Conclusiones	258
7. Referencias bibliográficas	259

CAPÍTULO XX

DERECHOS FUNDAMENTALES

Juan Carlos Paredes

1. Justicia intercultural	261
---------------------------------	-----

CAPÍTULO XXI

LA RIGIDEZ CONSTITUCIONAL EN EL CONSTITUCIONALISMO LATINOAMERICANO

Roberto Cabrera Suárez

1. Introducción	265
2. La relevancia del modelo constitucional latinoamericano	266
3. Constitucionalismo y democratización	267
4. La rigidez constitucional como elemento clave para la seguridad jurídica latinoamericana	268
5. La supremacía de las constituciones latinoamericanas	269
6. Conclusiones	270
7. Referencias bibliográficas	271

CAPÍTULO XXII

EL AMPARO VIRTUAL FRENTE A LA VIOLACION DE DERECHOS FUNDAMENTALES EN TIEMPOS DE COVID-19: A PROPÓSITO DEL CASO VERÓNICA PAREDES

Félix Enrique Ramírez Sánchez

1. Abordando el tema	273
2. El vía crúsis de Verónica Paredes: un grito de justicia	277
3. El estado de vulnerabilidad en la que se encontraba Verónica Paredes	279
4. Las barreras de acceso a la justicia constitucional	282
5. El amparo “virtual” como medio idóneo para proteger a las personas vulnerables en tiempo de COVID-19	285
6. La justificación convencional del amparo virtual	288
7. Conclusiones	290

CAPÍTULO XXIII

**PRECEDENTE VINCULANTE: FUERZA NORMATIVA DE LA JURISPRUDENCIA
CONSTITUCIONAL**

Edwin Adolfo Morocco Colque

1. Introducción. Control concentrado exclusivo	291
2. El precedente vinculante	292
2.1. Judicial review: La influencia del modelo de justicia constitucional del common law	292
2.2. Civil law y el precedente-regla	293
3. Precedente vinculante y función normativa	295
4. Condiciones sobre el precedente	296
5. Conclusiones	298
6. Referencias bibliográficas	299

CAPÍTULO XXIV

**APORTES DE “CIRIACO DE URTECHO, LITIGANTE POR AMOR”; AL DERECHO A LA
LIBERTAD DE LA PERSONA HUMANA DESDE EL ENFOQUE TEÓRICO DE EUGENIO
BULYGIN**

Juan Carlos Mas Guivin

1. Introducción	301
2. Ciriaco de Urtecho litigando por la libertad, amor y justicia	303
2.1. La Historia como elemento de búsqueda del derecho a la Libertad	303
2.2. El principio de humanidad como argumento en los procesos de li- bertad	305
2.3. El Derecho a Libertad Humana como necesidad procesal	307
2.4. La Justicia en Ciriaco y el pensamiento de Eugenio Bulygin	309
3. Conclusiones	311
4. Referencias bibliográficas	312