

# Índice General

Presentación .....	9
--------------------	---

## **El uso de las comunicaciones transjudiciales por parte de las jurisdicciones constitucionales en el derecho comparado y chileno**

HUMBERTO NOGUEIRA ALCALÁ 11

1. Introducción .....	11
2. Las comunicaciones transjudiciales, el diálogo de jueces y de jurisdicciones constitucionales .....	12
2.1. Las comunicaciones transjudiciales .....	12
2.2. El diálogo entre tribunales. ....	18
3. Los jueces como protagonistas de la circulación jurídica a través de sus sentencias .....	22
3.1. La comunicación transjudicial o el diálogo jurisdiccional entre jurisdicción constitucional y jurisdicción internacional en materia de derechos humanos. ....	23
3.2. Las modalidades de utilización del derecho internacional de los derechos humanos y de la jurisprudencia de las cortes internacionales por las jurisdicciones domésticas ..	28
3.3. La función del control de convencionalidad .....	30
4. El diálogo jurisdiccional horizontal entre jurisdicciones constitucionales. ....	41
4.1. El uso del derecho no doméstico por las jurisdicciones constitucionales en el derecho comparado. ....	44
5. Las potencialidades y riesgos del diálogo entre jurisdicciones ..	54
6. Las objeciones y resistencias al diálogo entre jurisdicciones constitucionales. ....	59

7. El diálogo jurisdiccional interno de los tribunales o cortes constitucionales . . . . .	63
8. Algunas consideraciones sobre la utilización del derecho no doméstico y el derecho convencional internacional de derechos humanos por el Tribunal Constitucional chileno . . .	64
9. Consideraciones finales . . . . .	68
• Bibliografía . . . . .	73

**El diálogo transjudicial en la justicia constitucional chilena:  
el recurso a la jurisprudencia comparada, internacional y  
constitucional**

MANUEL A. NÚÑEZ POBLETE 81

I. Introducción. La globalización del Derecho constitucional y la migración de los referentes de autoridad: un signo de los tiempos . . . . .	81
II. Jurisprudencia no vinculante: el recurso a la jurisprudencia comparada . . . . .	85
A. Justificaciones . . . . .	86
B. Dimensiones problemáticas. . . . .	88
III. “Jurisprudencia” no vinculante: el recurso a la jurisprudencia de los órganos de interpretación de los tratados . . . . .	93
IV. Jurisprudencia ¿vinculante? (I): El recurso a la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos . . . . .	97
V. Jurisprudencia ¿vinculante? (II): El recurso a la propia jurisprudencia del Tribunal Constitucional, aspectos generales . .	99

**Notas acerca de la invocación de jurisprudencia extranjera  
por parte del Tribunal Constitucional chileno**

JAVIER COUSO SALAS 103

I. Los desafíos de una práctica constitucional sin precedentes . .	103
II. Argumentos a favor y en contra del uso de jurisprudencia extranjera en la adjudicación constitucional doméstica . . . . .	105

III. Sobre la asimetría del “diálogo transjudicial” . . . . .	110
IV. Conclusión . . . . .	111
• Bibliografía . . . . .	111

**La utilización de la jurisprudencia constitucional extranjera por parte del Tribunal Constitucional de Chile**

MARISOL PEÑA TORRES 113

I. Introducción . . . . .	113
II. Ventajas e inconvenientes de la utilización de jurisprudencia extranjera por parte de los Tribunales Constitucionales . . . . .	116
III. El recurso a la jurisprudencia extranjera por parte del Tribunal Constitucional de Chile. . . . .	120
1. Jurisprudencia constitucional 1971-1973 . . . . .	121
2. Jurisprudencia constitucional 1981-2005 . . . . .	122
3. Jurisprudencia constitucional 2006-2011 . . . . .	124
IV. Conclusiones. . . . .	137

**El uso del Derecho y jurisprudencia extranjera por el Tribunal Constitucional de Chile: más derecho comparado y menos diálogo interjudicial**

LILIANA GALDÁMEZ ZELADA 139

• Planteamiento . . . . .	139
I. Análisis cuantitativo y metodológico . . . . .	143
1. Años 2006-2007: la etapa de las referencias escasas al Derecho y jurisprudencia extranjera . . . . .	144
2. Años 2008-2009-2010: uso creciente de la técnica del Derecho comparado . . . . .	145
3. Uso del Derecho y jurisprudencia extranjera: metodología . . . . .	146
II. El Derecho comparado como criterio para la interpretación constitucional: algunos derechos en juego . . . . .	147

1. Derecho a la vida . . . . .	148
2. Libertad de opinión y rectificación . . . . .	151
3. Tutela judicial efectiva. . . . .	152
4. Derecho al Honor. . . . .	153
5. Instituciones y problemas dogmáticos. . . . .	154
III. Principio de igualdad ante la ley y de no discriminación . . . .	162
1. Algunas referencias al marco constitucional de la igualdad en los ordenamientos chileno y español. . . . .	165
2. Los contenidos de la igualdad y no discriminación a la luz del Derecho y jurisprudencia extranjera. . . . .	167
IV. La construcción de límites en las relaciones con el legislador . .	176
1. Los límites de su relación con el legislador: las cuestiones de mérito. . . . .	179
2. Autonomía del legislador en materia de penas. . . . .	182
3. El Derecho comparado para fortalecer argumentos y ejercer el control de constitucionalidad del reglamento del Congreso. . . . .	184
4. Los límites del TC, a propósito del control de Constitucionalidad de los tratados internacionales . . . . .	185
• Conclusiones . . . . .	186
• Bibliografía . . . . .	188

**El uso del derecho convencional internacional de los derechos humanos por el Tribunal Constitucional chileno en el periodo 2006-2010**

HUMBERTO NOGUEIRA ALCALÁ 191

1. Introducción . . . . .	191
2. El contexto constitucional en que opera el derecho internacional de los derechos humanos en América Latina. . .	192
3. El uso del derecho convencional internacional de los derechos humanos por el Tribunal Constitucional chileno en el quinquenio 2006-2010. . . . .	201

3.1. Análisis cuantitativo del uso del derecho internacional de los derechos humanos y de las resoluciones de órganos de aplicación por el Tribunal Constitucional en el periodo 2006-2010 . . . . .	201
3.2. La incorporación del estándar regional americano en el estándar constitucional a través de la regla de interpretación " <i>favor persona</i> " por parte del Tribunal Constitucional . . . . .	204
3.3. El derecho internacional de los derechos humanos y su uso como canon o parámetro de control de constitucionalidad por parte del Tribunal Constitucional en sus sentencias . . . . .	209
• Consideraciones finales . . . . .	240
• Bibliografía . . . . .	245

**Análisis de la jurisprudencia recaída en recursos de protección y el control de convencionalidad (1989-2011)**

MIRIAM LORENA HENRÍQUEZ VIÑAS 249

• Introducción . . . . .	249
I. El control de convencionalidad y los efectos de la "inconvencionalidad" . . . . .	250
A. Noción del control de convencionalidad y aplicación del criterio jerárquico . . . . .	250
B. Los efectos de la declaración de inconvencionalidad . . . . .	254
II. Sentido y finalidad de la referencia a los tratados de derechos en sede de protección . . . . .	255
• Conclusiones . . . . .	257
• Bibliografía . . . . .	258

**Control de constitucionalidad y tratados internacionales:  
¿Objeto o parámetro? Una síntesis jurisprudencial del Tribunal  
Constitucional de Chile**  
RODRIGO PICA FLORES 261

- Introducción . . . . . 261
- ¿Control de constitucionalidad de tratados internacionales vigentes? . . . . . 262
- La diferenciación entre tratado internacional y norma con rango de ley el la Jurisprudencia del TC . . . . . 265
- La sentencia Rol N° 1288, ¿el tratado internacional pasa a ser precepto legal? . . . . . 270
  - Casos de requerimientos de inaplicabilidad recaídos en tratados internacionales . . . . . 271
  - Tratados internacionales a juicio del TC ¿de objeto de inaplicabilidad a parámetro de control? . . . . . 272
  - Líneas jurisprudenciales acerca de la posición de los tratados internacionales en el control de constitucionalidad. . . . . 277
- Conclusiones . . . . . 278

**Los desafíos del control de convencionalidad del *corpus iuris*  
interamericano para los tribunales nacionales, en especial,  
para los Tribunales Constitucionales**  
HUMBERTO NOGUEIRA ALCALÁ 279

1. Los tratados de derechos humanos y las obligaciones que implican para los estados partes. . . . . 279
  - 1.1. La caracterización de los tratados de derechos humanos . 279
  - 1.2. Las obligaciones generales que generan los tratados de derechos humanos para los estados partes: el PIDCP y la CADH. . . . . 281
  - 1.3. Consideraciones finales sobre las obligaciones generales de la CADH . . . . . 292

2. El desarrollo del concepto de control de convencionalidad, su contenido y las obligaciones jurídicas que determina para los jueces nacionales. . . . .	293
2.1. El control de convencionalidad en sede internacional . . .	296
2.2. El control de convencionalidad que deben ejercer los jueces nacionales en cuanto Estado juez. . . . .	298
3. El control de convencionalidad en la praxis del Tribunal Constitucional chileno . . . . .	325
3.1. Tribunal Constitucional y control de convencionalidad respecto del derecho al recurso (roles 986 y 1130). . . . .	325
3.2. El Tribunal Constitucional asume la regla básica de interpretación de derechos <i>favor homine</i> . . . . .	331
3.3. Requerimiento de parlamentarios y otros para que se declare la inconstitucionalidad del Movimiento Patria Nueva Sociedad (rol N° 567) . . . . .	332
4. El control de convencionalidad por los tribunales constitucionales y cortes supremas de América Latina . . . . .	334
5. Consideraciones finales . . . . .	348
• Bibliografía . . . . .	351

**Control de Convencionalidad. Precisiones conceptuales y desafíos a la luz de la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos**

CLAUDIO NASH ROJAS 359

1. Introducción . . . . .	359
2. Aproximación contextual. . . . .	360
3. Delimitación conceptual . . . . .	361
4. Fundamento del control de convencionalidad . . . . .	363
5. Evolución de la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos . . . . .	366
1. Primera etapa . . . . .	367
2. Segunda etapa. . . . .	368

3. Tercera etapa . . . . .	369
4. Cuarta etapa . . . . .	371
6. Contenido y alcance del control de convencionalidad . . . . .	371
7. Experiencias nacionales . . . . .	375
8. Dificultades en la aplicación del control de convencionalidad en el derecho interno . . . . .	378
9. Conclusión . . . . .	381
• Bibliografía . . . . .	382

**Control de convencionalidad y tribunales nacionales.**

**Una aproximación crítica**

FRANCISCO ZÚÑIGA URBINA 387

• Introducción . . . . .	387
I. Control de Convencionalidad: Concepto de control de convencionalidad y Evolución en la jurisprudencia interamericana . . . . .	389
1. Concepto de control de convencionalidad . . . . .	391
2. Evolución del control de convencionalidad . . . . .	397
II. Control de convencionalidad y los poderes públicos de los Estados. El caso López Mendoza vs. Venezuela y su inejecutabilidad . . . . .	417
III. Control de convencionalidad y Constitución en Chile . . . . .	433
IV. Conclusiones . . . . .	441
• Bibliografía . . . . .	446

**El control de convencionalidad y el rol del juez nacional  
como juez de derechos humanos**

GONZALO AGUILAR CAVALLO 449

• Introducción . . . . .	449
I. El constitucionalismo de los derechos humanos . . . . .	451
1. La supremacía de los derechos humanos . . . . .	451

2. El control de las normas . . . . .	463
II. El control de convencionalidad y la jurisprudencia evolutiva de la Corte IDH . . . . .	492
1. Evolución de la doctrina del control de convencionalidad . . . . .	494
2. La interpretación de la CADH . . . . .	500
• Conclusiones . . . . .	506

**Comentarios a las ponencias sobre “El uso del control de  
convencionalidad de los tratados internacionales por parte de las  
jurisdicciones nacionales”**

MIGUEL ÁNGEL FERNÁNDEZ GONZÁLEZ 509

• Introducción . . . . .	509
• Comentarios . . . . .	509
• Conclusiones . . . . .	516