

# El principio de subsidiariedad y el Estado administrativo Perspectiva comparada con el Derecho de Estados Unidos

José Ignacio Hernández G.

Centro Iberoamericano de Estudios de  
Derecho Público y Tecnología  
Pontificia Universidad Javeriana  
Octubre 2022



# ¿Qué es el principio de subsidiariedad?

- Regla de asignación de competencia de comunidades complejas.
- **Sentido horizontal o territorial:** las competencias son ejercidas por la comunidad más cercana a la persona. Las comunidades mayores actúan solo en caso de fallas.
- **Sentido vertical o subjetivo:** el Estado solo puede ejercer aquellas tareas que la comunidad libre y organizada no puede atender de manera efectiva.
- **Sentido integral:** la dignidad humana requiere de la asistencia de la comunidad política, cuando hay fallas que impiden a la libre iniciativa privada atender al bien común.

COMPENDIO  
DE LA  
DOCTRINA SOCIAL  
DE LA IGLESIA



CONSEJO «JUSTICIA Y PAZ»

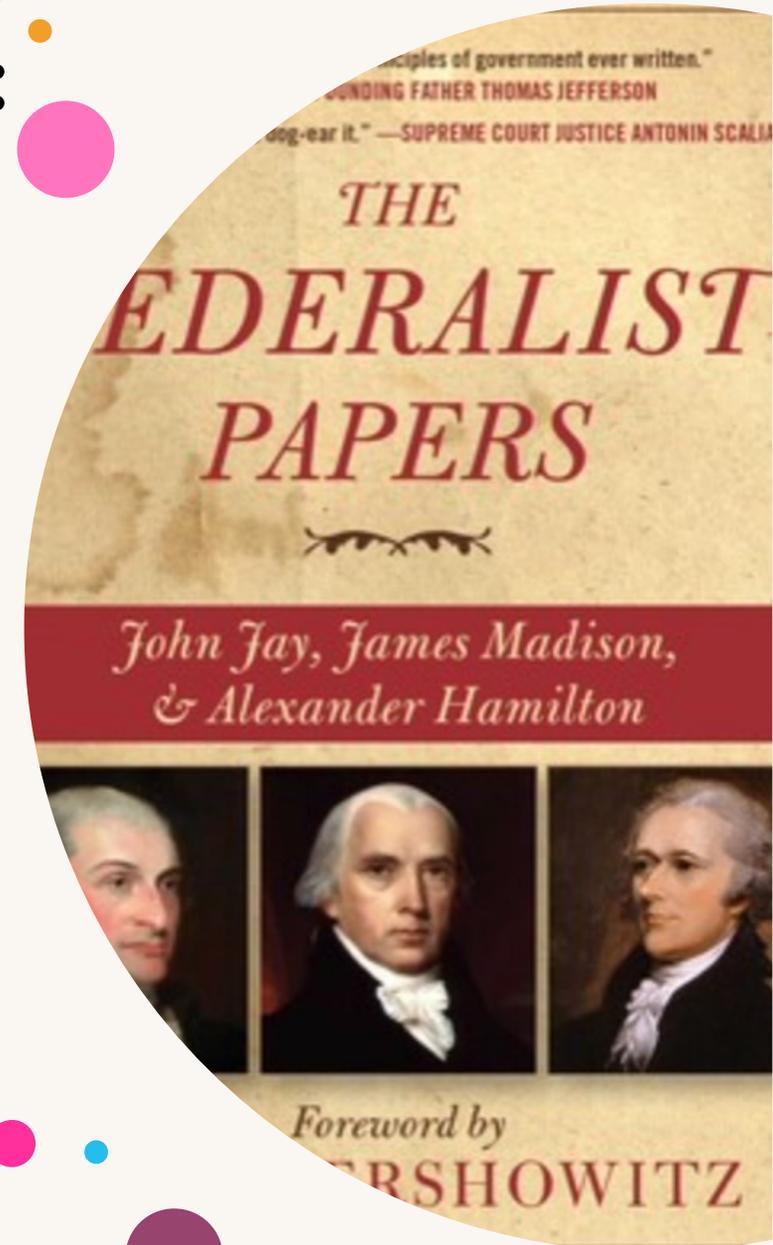
# ¿Qué es el principio de subsidiariedad?

- La pregunta principal en el Derecho Constitucional de Estados Unidos es ¿quién decide?
  - ✓ **En el Gobierno Federal:** ¿Decide el Congreso o el Poder Ejecutivo (agencias)?
  - ✓ **En el Estado Federal:** ¿Decide el Gobierno Federal o el Gobierno de los Estados?



# La subsidiariedad en el Derecho Constitucional de Estados Unidos: sentido horizontal

- El modelo de Estado federal se basa en un complejo e imperfecto reparto de competencias entre el Gobierno Federal y los Estados.
- El poder del Gobierno Federal fue asumido de manera subsidiaria: los Estados ejercen el Poder Público, salvo en los ámbitos reservados al Gobierno Federal.
- La formación del Estado administrativo, en la primera mitad del siglo XX, generó tensiones ante la expansión del Gobierno Federal para mantener la unidad de mercado.
- La interpretación de la cláusula del debido proceso también amplió el rol del Gobierno Federal.



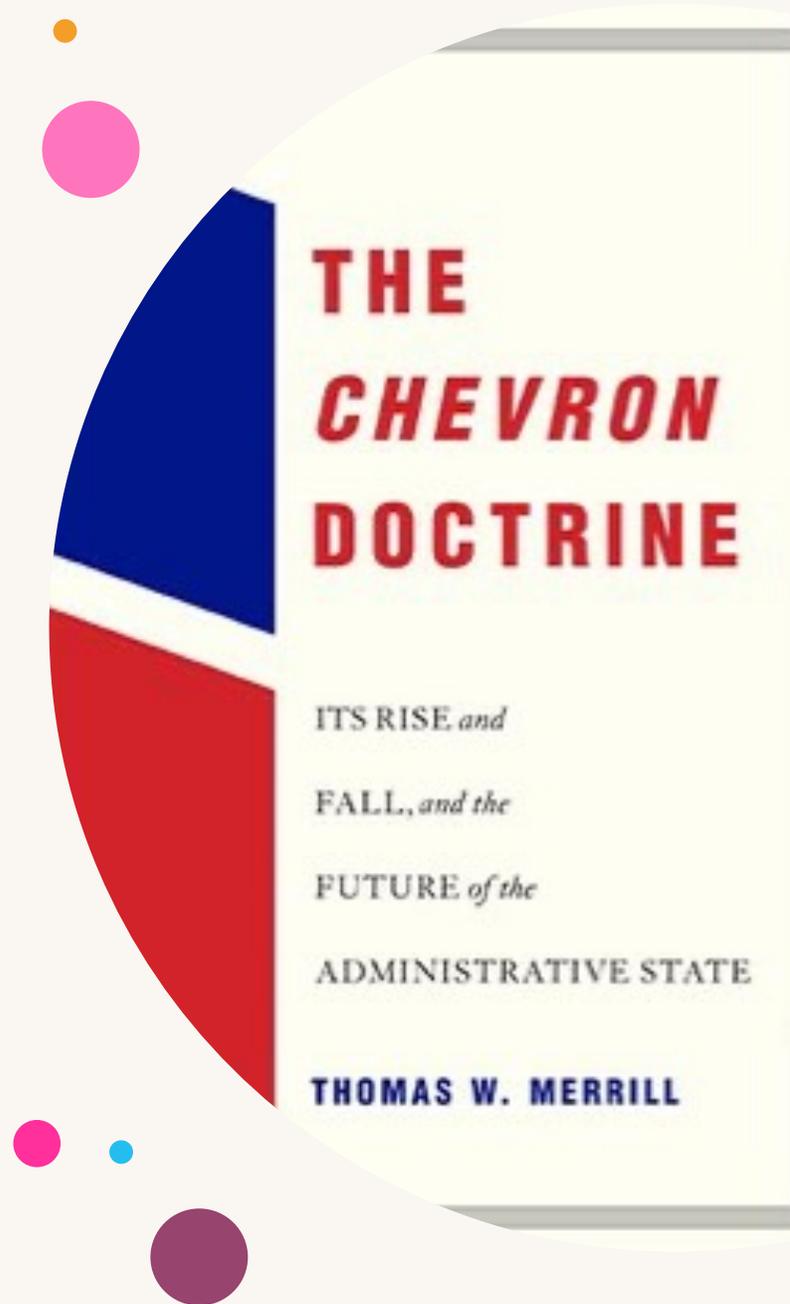
# La subsidiariedad en el Derecho Constitucional de Estados Unidos: sentido horizontal

- La sentencia de la Corte Suprema en el caso *Dobbs vs Jackson*, podría implicar una revisión a la expansión del Gobierno Federal:
  - ✓ La cláusula del debido proceso no permite ampliar las atribuciones del Gobierno Federal (en especial, mediante el reconocimiento de derechos tutelables en el nivel federal).
  - ✓ En ausencia de texto expreso, no se justifica la intervención del Gobierno Federal: corresponde a los Estados decidir.
  - ✓ El aborto es una materia que no corresponde al Gobierno Federal, ante lo cual prevalece la competencia principal de los Estados



# La subsidiariedad en el Derecho Constitucional de Estados Unidos: sentido vertical

- El advenimiento del Estado administrativo amplió el rol del Poder Ejecutivo Federal.
  - ✓ La doctrina de la no-delegación tiene un carácter restrictivo.
  - ✓ La Ley de Procedimiento Administrativo reconoce la existencia del poder administrativo, bajo ciertos estándares de revisión de forma y fondo, incluyendo la proscripción de la arbitrariedad.
  - ✓ La *doctrina Chevron* consolidó un margen de apreciación propio del Poder Ejecutivo.



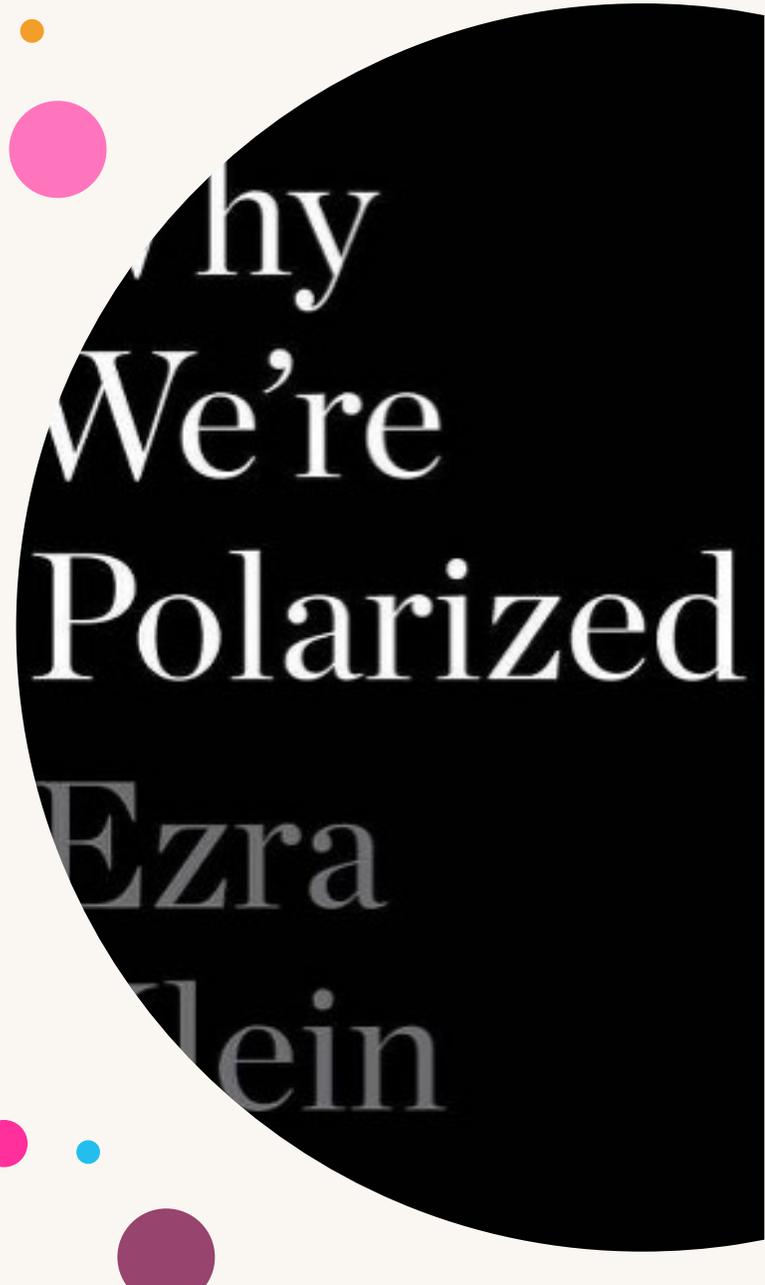
# La subsidiariedad en el Derecho Constitucional de Estados Unidos: sentido vertical

- Las sentencias de la Corte Suprema de Justicia los casos *National Federation of Independent Business* y *West Virginia* parecen marcar un cambio:
  - ✓ Las agencias son “criaturas de la Ley”.
  - ✓ Las agencias solo tienen poder de adjudicación ante un texto legal expreso.
- En su nueva composición, la Corte Suprema de Justicia se ha alejado de la interpretación progresiva de la Constitución, pero tampoco ha seguido el canon del originalismo. Parece imperar más bien una interpretación libertaria y conservadora de la Constitución.



# El futuro del principio subsidiariedad en el Derecho Constitucional de Estados Unidos:

- De mantenerse la interpretación libertaria y conservadora de la Constitución, el principio de subsidiariedad podría variar:
  - ✓ A nivel federal, se refuerza el rol del Congreso, partiendo de la máxima *in dubio pro libertate*.
  - ✓ La interpretación jurisprudencial de la Constitución apunta a una moderación de los derechos reconocidos.
  - ✓ Se refuerza el rol de los Estados, acotándose las competencias del Gobierno Federal.
  - ✓ El parroquialismo del Derecho de Estados Unidos.



Why  
We're  
Polarized  
Ezra  
lein

# El principio subsidiariedad: la propuesta de Adrian Vermeule

- Ni la interpretación progresista ni el originalismo son técnicas adecuadas de interpretación constitucional.
- La Constitución debe interpretarse bajo la distinción entre valores, principios y reglas (*ius* y *lex*).
- La Constitución debe orientarse al bien común, entendido como el florecimiento de la comunidad a partir de la dignidad humana.



# El principio subsidiariedad: la propuesta de Adrian Vermeule

- Bajo el bien común, el principio de subsidiariedad adquiere una doble faz:
  - ✓ **Límite del poder:** el Estado administrativo no puede asumir tareas que la comunidad puede atender efectivamente.
  - ✓ **Emplazamiento al poder:** el Estado administrativo debe actuar para atender las tareas que la comunidad no puede asumir efectivamente.
- En el ámbito del Derecho Administrativo, lo anterior supone reconocer principios generales de la moralidad administrativa, que justifican y acotan al poder administrativo en función al bien común.

