

GERMAN J. BIDART CAMPOS

MANUAL DE LA
CONSTITUCION
REFORMADA

Tomo III

SEGUNDA REIMPRESIÓN



SOCIEDAD ANÓNIMA EDITORA,
COMERCIAL, INDUSTRIAL Y FINANCIERA

INDICE GENERAL

CAPÍTULO XXX

LA PARTE ORGANICA

I. EL PODER:	
Su encuadre	9
El gobierno y los órganos	11
<i>La competencia</i>	11
Los órganos "extrapoderes"	12
Los "sujetos auxiliares"	13
Las relaciones en los órganos del poder	13
II. LA LLAMADA "DIVISIÓN DE PODERES:	
La "triada" de poderes y su finalidad	14
El derecho judicial en materia de división de poderes	15
Otros principios "divisorios"	16
La clasificación de las funciones del poder	17
<i>La gradación de las funciones del poder</i>	18
<i>Una nueva clasificación de las funciones del poder.</i>	19
La "politicidad" de las funciones del poder	19
El paralelismo de las competencias	20
La competencia y la zona de reserva	20
El diagrama de la competencia	21
La "delegación" y la "imputación" de competencia y de funciones	22
Los principales perfiles de la competencia	23
<i>Los tres nuevos órganos extrapoderes de los artículos 85, 86 y 120</i>	25
<i>Algunas otras puntualizaciones</i>	26

III. EL NUEVO ESQUEMA DEL PODER EN LA REFORMA DE 1994:	
Su diseño	28
La participación de unos órganos en otros ajenos	29
<i>La Comisión Bicameral Permanente del congreso</i>	30
El poder ejecutivo	30
Los órganos de control.....	31
El poder judicial	31
Los partidos políticos	31
Los controles.....	32
La descentralización política	32
IV. EL ARTICULO 36 Y EL PODER:	
Su relación	32
<i>El bien jurídico penalmente tutelado</i>	33
Los actos de fuerza incriminados.....	34
<i>Las sanciones penales</i>	35
La ética pública	36
<i>El delito doloso contra el estado</i>	36
V. EL PODER EN EL DERECHO PUBLICO PROVINCIAL Y EN LA CIUDAD DE BUENOS AIRES:	
Los gobiernos locales son "Autoridades de la Nación"	36
VI. EL REPARTO DE COMPETENCIAS DESPUES DE LA REFORMA DE 1994:	
Estado federal, provincias, municipios y ciudad de Buenos Aires.....	37
<i>Algunos deslindes específicos</i>	39
VII. EL PODER Y LAS EPOCAS DE FACTO:	
La emergencia revolucionaria	41
El funcionamiento del poder	42
VIII. LAS PRESIONES SOBRE EL PODER:	
Su descripción	44
Los factores de presión y los factores de poder	45
<i>Su permanencia</i>	45
Nuestra valoración	46

CAPÍTULO XXXI

EL CONGRESO

I. EL "ORGANO" CONGRESO:	
El "poder legislativo"	47
<i>La reforma de 1994</i>	48
La representación política	49
<i>La "representatividad"</i>	49
El bicamarismo	50
<i>El bicamarismo en las legislaturas provinciales</i>	51
La pertenencia de las bancas del congreso	51
<i>Las bancas de los senadores</i>	52
La Auditoría. General y el Defensor del Pueblo.....	53
II. LA CAMARA DE DIPUTADOS:	
El número de diputados	54
<i>La interpretación de los arts. 45 y 46: el mínimo de</i> <i>"dos" diputados por jurisdicción</i>	55
La elección, los requisitos, y la duración de los diputados	56
III. LA CAMARA DE SENADORES:	
Su integración.....	57
La elección, los requisitos y la duración de los senadores	57
<i>El período transitorio posterior a la reforma de</i> <i>1994</i>	58
El vicepresidente de la república	59
IV. LAS INCOMPATIBILIDADES Y LA REMUNERACIÓN DE LOS LEGISLADORES	60

CAPÍTULO XXXII

EL DERECHO PARLAMENTARIO

I. SU CONTENIDO	63
-----------------------	----

II. LAS SESIONES DEL CONGRESO.....	64
Las sesiones "preparatorias"	64
<i>El juicio de la elección por las cámaras</i>	64
Las sesiones ordinarias.....	66
Las sesiones "de prórroga" y "extraordinarias"	67
III. EL TRABAJO PARLAMENTARIO:	
El tiempo	68
La forma	69
La igualdad de ambas cámaras	70
La simultaneidad de las sesiones.....	70
La publicidad de las sesiones	70
El quorum.....	71
<i>El derecho de la minoría</i>	71
<i>Casos varios respecto del quorum</i>	72
<i>El quorum especial en la reforma de 1994</i>	72
Las comisiones del congreso	74
IV. LOS PRIVILEGIOS E INMUNIDADES:	
Su significado	75
Su clasificación	76
A) El juicio de las elecciones.....	77
B) El reglamento de cada cámara	77
C) El poder disciplinario	77
<i>El poder disciplinario frente a terceros extraños a</i> <i>la cámara</i>	78
<i>El derecho judicial en materia de poder</i> <i>disciplinario</i>	79
D) La inmunidad de expresión.....	80
<i>El derecho judicial en materia de inmunidad de</i> <i>expresión</i>	81
<i>Nuestra posición valorativa</i>	81
E) La inmunidad de arresto	82
<i>¿Qué pasa después del arresto?</i>	84
F) El desafuero.....	84
<i>Delito anterior a la elección</i>	86
<i>El desafuero y el juicio político</i>	86
<i>El derecho judicial en materia de desafuero</i>	86
<i>Nuestra posición valorativa</i>	87
Los privilegios en sede judicial.....	00

ÍNDICE GENERAL

613

Los privilegios durante el estado de sitio	87
Los privilegios que las constituciones provinciales acuerdan a sus legisladores	88
G) La llamada "interpelación"	88
Las facultades de investigación de las cámaras y del congreso	90
<i>Las pautas básicas</i>	91

CAPÍTULO XXXIII

LA COMPETENCIA DEL CONGRESO FUERA DEL ARTICULO 75

I. LAS COMPETENCIAS DISPERSAS EN LA CONSTITUCION:	
La reforma de la constitución	93
Los actos que deben cumplirse con participación y consentimiento provinciales	94
A) <i>La sede de la capital federal</i>	94
B) <i>Las nuevas provincias</i>	95
C) <i>¿La "fijación" de límites de las provincias?</i>	95
D) <i>La coparticipación federal impositiva</i>	96
E) <i>Otros casos</i>	97
Las competencias suprimidas en la revisión constitucional de 1860	97
Otras competencias	98
II. LAS OBLIGACIONES DE OMISION COMO LIMITES A LA COMPETENCIA:	
Las prohibiciones al congreso	101
III. EL ARTICULO 85	103

CAPÍTULO XXXIV

LA COMPETENCIA DEL CONGRESO EN EL ARTICULO 75

I. EL SISTEMA AXIOLOGICO:	
El art. 75 y la parte dogmática	105

II. EL SISTEMA RENTISTICO Y FINANCIERO:	
El artículo 4º, los recursos, y la emisión monetaria ...	106
El régimen aduanero y la circulación territorial.....	107
Los impuestos y contribuciones	108
Los empréstitos, operaciones financieras, y correos....	108
<i>El empréstito "forzoso"</i>	109
<i>Los subsidios "a" y "de" las provincias</i>	110
<i>El "arreglo" de la deuda</i>	110
El presupuesto.....	111
<i>La cuenta de inversión.....</i>	112
Las competencias en materia bancaria y monetaria ...	113
<i>La emisión de billetes por las provincias</i>	114
<i>La moneda extranjera</i>	115
<i>La facultad de los jueces para admitir la depreciación monetaria</i>	115
III. EL SISTEMA COMERCIAL:	
El comercio	115
La cláusula comercial en nuestro régimen.....	116
El sistema de pesos y medidas	116
IV. EL INCISO 12:	
Remisiones.....	117
V. LA CLAUSULA DE LOS PUEBLOS INDIGENAS:	
El sentido del inciso 17	117
Reconocimiento, respeto, y garantías	118
La operatividad y el desarrollo legislativo.....	120
VI. LAS POLITICAS PARA EL DESARROLLO, LA CULTURA Y LAS CUESTIONES POBLACIONALES:	
El inciso 18 del art. 75	121
La reforma de 1994 al artículo 75	121
El desarrollo.....	122
La educación, la ciencia, y la cultura	122
Las políticas en orden a la población	123
<i>La política demográfica</i>	123
Los privilegios y recompensas	124

VII. LAS POLITICAS DE DERECHOS HUMANOS:	
El marco global	124
Una norma específica: el inciso 23 del artículo 75	125
VIII. EL INCISO 20:	
Su contenido	126
<i>La amnistía</i>	127
IX. LAS RELACIONES CON EL PODER EJECUTIVO	128
X. LAS RELACIONES CON LA IGLESIA CATOLICA.....	128
XI. EL ESTADO DE SITIO	128
XII. LAS RELACIONES INTERNACIONALES:	
Los límites internacionales	128
Los tratados internacionales	130
<i>Los tratados de derechos humanos</i>	130
Las represalias	131
La guerra	131
XIII. LOS LIMITES INTERPROVINCIALES	131
XIV. LOS LUGARES SOMETIDOS A JURISDICCION FEDERAL ...	132
XV. LA INTERVENCION FEDERAL.....	132
XVI. LOS PODERES MILITARES	132
XVII. LOS PODERES IMPLICITOS:	
Su concepto: el inciso 32 del art. 75	132
Los poderes implícitos "dentro" y "fuera" del inc. 32 ..	132
Los poderes implícitos en nuestro régimen	133
<i>Los poderes implícitos del congreso en relación con los gobiernos de provincia</i>	134
APENDICE: Correlación entre el anterior artículo 67 y el artículo 75 actual.....	135

CAPÍTULO XXXV

LA LEY

I. LA SANCION DE LA LEY EN SU ASPECTO SUSTANCIAL:	
Su noción	140
La etapa exclusivamente congresional en el proceso de formación de la ley	140
La ley	141
La "forma" de ley en los actos del congreso	142
<i>Las previsiones de la constitución</i>	142
II. LA SANCION DE LA LEY EN SU ASPECTO PROCESAL:	
Su ubicación en el proceso de formación de la ley	144
Los mecanismos constitucionales de la sanción de la ley	147
<i>La cámara de origen</i>	148
<i>La iniciativa popular</i>	149
<i>La sanción en comisión</i>	150
<i>La sanción mediante consulta popular vinculante</i>	151
<i>El quorum especial</i>	152
El control judicial de constitucionalidad sobre el procedimiento de sanción de la ley	154
III. LAS PROHIBICIONES Y SUS EXCEPCIONES:	
El sentido del principio prohibitivo	155
La delegación legislativa	155
<i>La naturaleza de la norma dictada con forma de decreto en virtud de la delegación</i>	157
<i>La delegación a organismos administrativos</i>	157
<i>¿Subsiste la delegación llamada "impropia"?</i>	158
<i>El control judicial</i>	159
<i>La caducidad</i>	159
<i>La sanción tácita</i>	160
El trámite legislativo	161
A) <i>La aprobación</i>	161
B) <i>El rechazo</i>	161
C) <i>Los proyectos adicionados o corregidos</i>	162
D) <i>Los proyectos vetados</i>	163
D') <i>La promulgación parcial de las leyes</i>	164

E) <i>Qué es lo sancionado por el congreso</i>	164
F) <i>La fórmula de la sanción</i>	164
La derogación de las leyes	165
IV. LAS FACULTADES LEGISLATIVAS DEL CONGRESO:	
Las clases de leyes que dicta el congreso	166
Las leyes "federales" o "especiales"	166
Las leyes de "derecho común"	167
<i>El código penal</i>	168
<i>El código de comercio</i>	169
La "federalización" del derecho común	169
<i>Hipótesis de novación en la naturaleza de las leyes</i>	170
El inciso 12 del art. 75 y la "reserva" de las	
jurisdicciones locales	170
El art. 126 y la competencia provincial sobre el	
derecho común	171
Las leyes locales del congreso	171
Las leyes cuyo contenido queda condicionado por la	
constitución	172
<i>Ejemplos de "opciones" legislativas</i>	173
Las leyes "secretas"	174
Las leyes retroactivas y diferidas	174
La legislación "de facto"	174
La "ilegalidad" de leyes del congreso y la colisión	
entre ellas	175
V. LA COMPETENCIA DEL CONGRESO SOBRE	
DETERMINADAS LEGISLACIONES, Y SU NATURALEZA:	
El código de derecho aeronáutico	176
El código aduanero	176
La ley de navegación.....	176
La ley de bancarrotas, quiebras o concursos	176
El derecho del trabajo y de la seguridad social	177
Los tratados internacionales	177
<i>Las leyes "reglamentarias" de los tratados</i>	
<i>internacionales</i>	178
Las leyes reglamentarias de los derechos personales..	179
<i>La ley sobre derecho de réplica</i>	179
<i>La ley sobre el jurado</i>	180
El derecho ambiental	180

El código rural	181
El derecho de los recursos naturales	181
La ley sobre partidos políticos y sistema electoral	181
La ley sobre comunidades religiosas y libertad religiosa	182
Las leyes sobre entidades colectivas	182
La ley de educación	182
La ley de universidades nacionales	183
La legislación sobre los pueblos indígenas	184
La ley de tránsito	184
Otras leyes	184
El derecho procesal constitucional	185
La reglamentación legal del acceso a la jurisdicción federal	185

CAPÍTULO XXXVI

LAS COMPETENCIAS PRIVATIVAS DE CADA CAMARA

I. LAS COMPETENCIAS QUE EN PIE DE IGUALDAD POSEE CADA UNA DE LAS CAMARAS:	
Su noción	187
Los privilegios parlamentarios	187
Los poderes implícitos	188
II. LAS COMPETENCIAS DE LA CAMARA DE DIPUTADOS:	
El artículo 52 de la constitución	188
Los artículos 39 y 40 de la constitución	188
III. LAS COMPETENCIAS DEL SENADO:	
Su concepto	189
Los distintos casos	189
El senado como cámara de origen	190
IV. EL JUICIO POLITICO:	
Su encuadre constitucional	190
La reforma constitucional de 1994	190
La intervención de cada cámara en nuestro régimen ..	191
Los funcionarios enjuiciables, las causales y la tramitación del juicio político	192

<i>La naturaleza y el procedimiento</i>	195
<i>La no reiteración de un nuevo procedimiento por los mismos hechos</i>	196
El juicio político como "ante-juicio" para habilitar el proceso penal	196
<i>Una teoría disidente</i>	197
El juicio político a ex-funcionarios	198
El control judicial sobre el juicio político	198
<i>El derecho judicial de la Corte Suprema sobre la justiciabilidad</i>	199
Nuestra crítica valorativa al juicio político	200

CAPÍTULO XXXVII

EL PODER EJECUTIVO

I. LA NATURALEZA DEL PODER EJECUTIVO:	
El poder ejecutivo como poder originario	201
La función a cargo del poder ejecutivo	202
II. LA DENOMINACION Y EL CARACTER DEL PODER EJECUTIVO:	
El "nombre" del poder ejecutivo en nuestro derecho constitucional del poder	202
La unipersonalidad de nuestro poder ejecutivo	203
El vicepresidente	204
III. EL PRESIDENCIALISMO EN LA REFORMA CONSTITUCIONAL DE 1994:	
El juicio sobre su moderación o su refuerzo	204
Las competencias presidenciales y la inserción del jefe de gabinete	205
<i>El poder reglamentario</i>	206
<i>La "delegación"</i>	207
<i>El refrendo</i>	207
Las competencias presidenciales en las relaciones interórganos	208
<i>La Comisión Bicameral Permanente</i>	209

El balance	209
IV. EL ACCESO AL CARGO Y LA PERMANENCIA EN EL MISMO:	
Las condiciones de elegibilidad	210
A) <i>La ciudadanía</i>	210
B) <i>La religión</i>	211
C) <i>La renta</i>	212
D) <i>Los otros requisitos exigidos para ser elegido senador</i>	212
<i>Cuándo deben reunirse los requisitos</i>	213
La duración en el ejercicio del cargo, y la reelección ..	214
El sueldo	215
La incompatibilidad	215
El juramento	215
V. LOS PROBLEMAS VINCULADOS CON LA ACEFALIA:	
La acefalía del poder ejecutivo	216
El artículo 88 de la constitución	216
Las causales de acefalía	217
A) <i>La inhabilidad</i>	218
B) <i>La ausencia</i>	219
C) <i>La muerte y la renuncia</i>	220
D) <i>La destitución</i>	220
La sucesión el vicepresidente	220
La "determinación" del sucesor por el congreso	221
<i>La interpretación del artículo 88</i>	222
La ley de acefalía N° 20.972	222
El juramento del sucesor	224
A) <i>Juramento del vicepresidente</i>	224
B) <i>Juramento de los otros funcionarios</i>	224
La vacancia de la vicepresidencia	225
VI. LA ELECCION PRESIDENCIAL:	
La elección directa	226
El ballottage	227
El cómputo de los votos en blanco	230

CAPÍTULO XXXVIII

LA COMPETENCIA DEL PODER EJECUTIVO

Su carácter	232
La reforma constitucional de 1994	232
I. LAS JEFATURAS PRESIDENCIALES:	
Antes y después de la reforma de 1994	233
La jefatura del estado	234
La jefatura de gobierno	234
La jefatura de la administración	235
La jefatura de las fuerzas armadas	236
II. LA ADMINISTRACION PUBLICA:	
La dualidad "presidente de la república" y "jefe de gabinete"	236
Las clases de administración	240
La función administrativa y el "acto administrativo" ...	241
La descentralización autárquica	242
III. LOS REGLAMENTOS ADMINISTRATIVOS:	
Su noción	243
A) Los decretos reglamentarios	243
<i>El exceso reglamentario</i>	244
<i>Los decretos reglamentarios y la "delegación impropia"</i>	245
<i>La facultad reglamentaria a cargo de organismos administrativos dependientes del poder ejecutivo</i>	246
<i>La facultad reglamentaria de las leyes a cargo del jefe de gabinete</i>	246
B) Los reglamentos autónomos	246
C) Los reglamentos delegados	247
<i>El problema de la "delegación" por ley para que la administración sancione faltas y contravenciones</i>	247
D) Los reglamentos de necesidad y urgencia	248
IV. LOS DECRETOS DE NECESIDAD Y URGENCIA:	
El artículo 99 inciso 3º	249
<i>Las normas, y la praxis antes de la reforma de 1994</i>	249

El trámite, sus etapas, y su desembocadura	250
<i>La prohibición de aprobación ficta</i>	251
<i>La Comisión Bicameral</i>	251
Los presupuestos de procedencia	251
<i>¿La "emergencia"?: un reenvío al artículo 76</i>	252
El control judicial	253
El supuesto de omisión por el poder ejecutivo en calificar un decreto de necesidad y urgencia	255
El supuesto de omisiones en el trámite inmediato al dictado del decreto	256
La prohibición actual de dictar decretos de necesidad y urgencia	256
 V. LA PARTICIPACION EN EL PROCESO LEGISLATIVO:	
Las fases del proceso legislativo en las que interviene el poder ejecutivo	257
La iniciativa y la promulgación de la ley	257
La fase de eficacia	258
<i>Las leyes "secretas"</i>	259
El "momento" a partir del cual la ley produce efectos	259
El veto	260
<i>El plazo para vetar</i>	261
<i>La "forma" del veto</i>	261
<i>La difícil coordinación de los arts. 80 y 83</i>	262
<i>Los actos del congreso que pueden vetarse</i>	262
La promulgación parcial de las leyes	263
<i>El derecho judicial anterior a 1994 en materia de veto parcial y de promulgación parcial</i>	264
<i>La reforma de 1994</i>	265
 VI. LOS NOMBRAMIENTOS:	
Su noción	266
La designación de los jueces federales: las innovaciones en la reforma de 1994	266
La terna del Consejo de la Magistratura	268
La inamovilidad de los jueces	268
El acuerdo del senado	269
<i>La duración del acuerdo</i>	270
<i>La renuncia de los jueces</i>	270
La designación y remoción de los diplomáticos	271

La designación de los oficiales de las fuerzas armadas	271
La designación de los ministros del poder ejecutivo ...	271
La designación de otros agentes	272
<i>El acuerdo senatorial para cargos que no lo requieren por la constitución</i>	272
<i>La estabilidad del empleado publico</i>	272
VII. LOS NOMBRAMIENTOS "EN COMISION":	
El inciso 19 del artículo 99	273
El acuerdo senatorial posterior al nombramiento en comisión	274
VIII. LAS RELACIONES CON EL CONGRESO:	
Su noción	275
La apertura de las sesiones	275
La prórroga de las sesiones ordinarias y la convocatoria a extraordinarias	275
La "ausencia" del presidente	275
La renuncia del presidente	276
IX. EL INDULTO:	
Su concepto	276
La oportunidad de concederlo	276
Los casos en que no procede	278
<i>El indulto en jurisdicción provincial</i>	278
X. LAS RELACIONES INTERNACIONALES:	
La conducción de las relaciones exteriores y la representación internacional del estado	278
Los tratados	279
<i>Remisiones</i>	279
<i>La ratificación de tratados de derechos humanos con jerarquía constitucional</i>	279
XI. LOS PODERES MILITARES	280
XII. EL ESTADO DE SITIO	280
XIII. LOS "ACTOS DE GOBIERNO":	
La actividad "política" del poder ejecutivo	280

<i>El acto "institucional"</i>	280
La intervención federal.....	281
APENDICE: Correlación entre el anterior artículo 86 y el artículo 99 actual.....	283

CAPÍTULO XXXIX

LOS ORGANOS DEPENDIENTES DEL PODER EJECUTIVO

I. LA FISONOMIA GENERAL.....	287
II. EL JEFE DE GABINETE DE MINISTROS	288
Las competencias del jefe de gabinete	288
La relación con el congreso.....	291
<i>Nuestra valoración</i>	293
III. EL MINISTERIO:	
El jefe de gabinete y el ministerio	293
Organo colegiado y complejo	293
La ley de ministerios.....	294
El nombramiento y la remoción	295
La competencia ministerial	295
<i>La responsabilidad ministerial</i>	296
<i>Las incompatibilidades</i>	296
Las relaciones del ministerio con el congreso	296
<i>Las inmunidades y los privilegios ministeriales</i>	297
Las secretarías de estado	297
La relación del jefe de gabinete con los ministros.....	297
IV. OTROS ORGANISMOS.....	298
V. LA ADMINISTRACION PUBLICA Y LOS ADMINISTRADOS:	
El por qué del tema	299
El "procedimiento" administrativo	299
<i>Los principios que rigen el procedimiento</i> <i>administrativo</i>	300
<i>Los recursos administrativos</i>	300
La extinción de los actos administrativos	301

<i>La inmutabilidad del acto administrativo que genera derechos subjetivos</i>	302
<i>La "cosa juzgada" administrativa</i>	302

CAPÍTULO XL

EL "PODER" MILITAR

I. LAS FUERZAS ARMADAS:	
El "órgano castrense"	305
"Poder militar" y "poder civil"	306
La abolición del fuero militar como fuero "personal" ..	306
La "defensa nacional" y la "seguridad interior"	307
II. LOS "PODERES MILITARES" DEL CONGRESO	307
A) En caso de guerra	308
B) Sobre las fuerzas armadas	308
La jurisdicción militar	309
III. LOS "PODERES MILITARES" DEL PRESIDENTE:	
Su concepto	309
El poder disciplinario	310
La naturaleza de los actos en ejecución de los poderes militares.....	310
IV. LA JURISDICCION MILITAR PENAL Y LOS TRIBUNALES MILITARES:	
El fuero militar como fuero real.....	310
El artículo 75 inciso 27	311
La competencia "potestativa" para crear tribunales militares	311
Los delitos "militares"	312
La naturaleza de los tribunales militares.....	312
La revisión judicial.....	312
La naturaleza "federal" del código militar	313
La coordinación entre la jurisdicción militar penal y el art. 116	313
V. LA JURISDICCION MILITAR Y LOS CIVILES:	
La sujeción de civiles a los tribunales militares.....	314
El deber militar de los civiles.....	315

CAPÍTULO XLI

LOS NUEVOS ORGANOS DE CONTROL "EXTRAPODERES"

Introducción	317
I. LA AUDITORIA GENERAL DE LA NACION:	
El diseño del órgano	317
<i>Las ambigüedades y las deudas</i>	319
<i>La naturaleza de la Auditoría</i>	320
El control desde un partido de oposición	320
La competencia de la Auditoría:	
<i>La denominación del órgano</i>	321
<i>Las dos funciones en el art. 85</i>	321
<i>Las áreas sujetas al control</i>	322
II. EL DEFENSOR DEL PUEBLO:	
El diseño del órgano	324
Las competencias	326
La legitimación procesal	327
Las áreas sujetas a control	328
<i>El control de "funciones administrativas públicas" ...</i>	329
<i>El ámbito federal de actuación</i>	330
El juicio valorativo	330

CAPÍTULO XLII

EL PODER JUDICIAL

I. SU ESTRUCTURA Y CARACTER	331
Las normas de la constitución sobre el poder judicial	334
La solución de conflictos fuera del poder judicial	335
<i>La mediación prejudicial obligatoria</i>	336
<i>Una exclusión inconstitucional del libre acceso a la justicia</i>	337
II. LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA:	
La creación y composición de la Corte Suprema	337
<i>El juramento de sus miembros</i>	337

El sentido institucional de la Corte Suprema	338
La "supremacía" de la Corte "Suprema"	340
La "división" de la Corte en "salas"	340
El presidente de la Corte Suprema	341
Su nombramiento.....	341
Su renuncia.....	341
La actividad de la Corte Suprema que no es judicial..	342
III. LA INAMOVILIDAD DE LOS JUECES:	
Su alcance	342
La inamovilidad de los jueces provinciales.....	343
IV. OTRAS GARANTIAS:	
El sueldo.....	344
Las incompatibilidades.....	346
V. LAS FACULTADES DISCIPLINARIAS DEL PODER JUDICIAL:	
Su noción	346
El derecho judicial en materia de poder disciplinario .	347
VI. LA UNIDAD DE JURISDICCION:	
Su alcance	348
La jurisdicción militar	349
La jurisdicción administrativa (o administración jurisdiccional)	349
El ejercicio de la función jurisdiccional por la administración	349
La jurisdicción "judicial" y la jurisdicción "administrativa".....	350
El control judicial sobre la administración jurisdiccional.....	350
Los tribunales municipales de faltas	353
VII. LOS JUECES DE LA CAPITAL FEDERAL:	
La situación antes y después de la reforma constitucional de 1994.....	353
La reforma de 1994: los artículos 75 inc. 12, y 129...	354
Las restricciones a la jurisdicción judicial	356
La disposición transitoria decimoquinta de la constitución	357
La disposición transitoria séptima	357

CAPÍTULO XLIII

EL MINISTERIO PÚBLICO

I. SU UBICACION CONSTITUCIONAL:	
El órgano extrapoderes	359
<i>La teoría del "cuarto poder"</i>	360
II. LA INDEPENDENCIA Y EL CONTROL:	
Su significado	361
<i>Autonomía funcional y autarquía financiera</i>	362
La composición del órgano	363
La competencia	364
Las garantías funcionales	366

CAPÍTULO XLIV

EL CONSEJO DE LA MAGISTRATURA Y EL JURADO DE ENJUICIAMIENTO

I. LOS NUEVOS ORGANOS:	
Su diseño en los artículos 114 y 115	369
La ubicación orgánica y funcional, y la naturaleza de ambos órganos	371
II. EL CONSEJO DE LA MAGISTRATURA:	
Su composición	372
<i>El "equilibrio"</i>	373
Las competencias	374
<i>La división del Consejo en salas</i>	376
<i>La sustracción de competencias a la Corte Suprema</i>	376
El poder reglamentario	376
El juicio valorativo sobre las innovaciones en el artículo 114	377
El período de "vacatio legis"	378
Las relaciones entre la Corte Suprema y el Consejo de la Magistratura	378

III. EL JURADO DE ENJUICIAMIENTO Y LA REMOCIÓN DE	
LOS JUECES:	
El artículo 115.....	380
Los diversos aspectos en el procedimiento enjuiciador	381
<i>La competencia para suspender al juez</i>	381
<i>El plazo para juzgar</i>	382
<i>El archivo de las actuaciones y su efecto</i>	382
<i>La reposición del juez suspendido</i>	383
El fallo irrecurrible	384
<i>El sentido de la irrecurribilidad</i>	385
Las cláusulas transitorias sobre la instalación del	
Consejo de la Magistratura, y las causas por	
enjuiciamiento político	386
<i>La garantía del juez natural</i>	386

CAPÍTULO XLV

LA ADMINISTRACION DE JUSTICIA

I. EL MODO Y LA OCASION DE SU EJERCICIO:	
La denominación de la función	389
Los principios básicos	390
El "caso" o la causa juzgable	391
Los principios del derecho judicial sobre la	
administración de justicia	392
II. LA SENTENCIA:	
Su carácter de norma individual del caso.....	393
La motivación y la fundamentación	394
La arbitrariedad de sentencia	395
Los requisitos de la sentencia	397
La exención de controles extraórganos	400
La obligación de sentenciar	400
La cosa juzgada	400
III. LA JURISDICCION, LA ACCION Y EL PROCESO:	
La justicia pública	402
La jurisdicción	402
La acción	402

<i>Las acciones “de clase”</i>	403
<i>La acción para defensa de los intereses difusos y los derechos de incidencia colectiva</i>	403
El proceso	404
El derecho a la jurisdicción	404
Como satisface el estado la administración de justicia	404
El juez en el proceso	405
<i>Los tribunales de alzada y la segunda instancia</i>	406
<i>El activismo judicial</i>	407
La denegación de justicia	407
<i>La inmunidad (absoluta y relativa) de los estados extranjeros</i>	408
<i>La inmunidad absoluta de jurisdicción de entes intergubernamentales</i>	409
<i>La denegación de justicia y la jurisdicción internacional</i>	410
<i>Otras hipótesis análogas a la privación de justicia</i> ..	410
La responsabilidad del estado por su administración de justicia	411

CAPÍTULO XLVI

EL DERECHO JUDICIAL

I. LA “CREACION DE DERECHO” POR LOS ORGANOS JUDICIALES:	
Su noción	413
Las sentencias con generalidad normativa	413
A) <i>La jurisprudencia vinculatoria</i>	414
B) <i>El sistema del “stare decisis”</i>	414
C) <i>La sentencia “modelo” y su imitación ulterior espontánea</i>	415
II. LA UNIFORMIDAD DE LA JURISPRUDENCIA EN SU ENCUADRE CONSTITUCIONAL:	
Igualdad “de ley” e igualdad “de interpretación”	415
<i>La variación sucesiva del derecho judicial</i>	416
La interpretación “uniforme”	417

III. LA NORMA GENERAL Y LA INTERPRETACION JUDICIAL:	
Su concepto	419
“Aplicación” y “creación”	420
<i>La “individualización” de la norma general en la sentencia</i>	420
La interpretación judicial de la constitución	421
<i>El derecho judicial en materia de interpretación constitucional</i>	422
La jurisprudencia “uniforme” y el recurso extraordinario federal	422
La constitucionalidad de la jurisprudencia vinculatoria	423

CAPÍTULO XLVII

EL CONTROL Y LA JURISDICCION CONSTITUCIONALES

I. LA JURISDICCION CONSTITUCIONAL:	
Su concepto	426
<i>Las sentencias constitucionales</i>	428
La jurisdicción constitucional en el derecho constitucional argentino	428
<i>El sentido histórico de la jurisdicción constitucional y el art. 31 de la constitución</i>	428
<i>Lineamiento de los fines y del contenido de la jurisdicción constitucional</i>	429
La cuestión constitucional (federal, provincial y mixta)	430
<i>La titularidad de un derecho y la legitimación procesal</i>	431
<i>Las cuestiones constitucionales provinciales conexas con una cuestión federal</i>	431
<i>La denegatoria de juzgamiento de cuestiones constitucionales (federales o provinciales) en jurisdicción provincial</i>	432
La jurisdicción federal y la provincial en la decisión de las cuestiones constitucionales	432
Algunos aspectos trascendentes del control constitucional:	
A) <i>Los derechos humanos</i>	433

B) <i>La razonabilidad</i>	434
C) <i>La inconstitucionalidad consumada en la "interpretación" y "aplicación" de una norma</i>	434
D) <i>El juicio de previsibilidad sobre los efectos del control constitucional</i>	434
E) <i>Los "efectos" de las normas</i>	435
La prohibición legal del control constitucional	435
II. EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD SIN PETICION DE PARTE:	
Los problemas preliminares	435
El juez y las partes en el caso judicial: el "iura novit curia"	436
El control de constitucionalidad y la interpretación y aplicación del derecho al caso	437
El equilibrio de poderes y el control "de oficio"	438
La presunción de legitimidad de los actos estatales y el control "de oficio"	439
El principio de congruencia, la arbitrariedad por sentencia "extrapetita", y el control "de oficio"	439
El control "de oficio" no viola la defensa en juicio	439
El control de oficio por los tribunales provinciales	440
El control "de oficio" según las vías procesales	441
III. POSIBLES AMPLIACIONES DEL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD	442
" Causa " judicial y " caso contencioso "	443
Las acciones de inconstitucionalidad	443
La acción declarativa de inconstitucionalidad " pura " ..	444
<i>La diferencia con la acción popular</i>	444
<i>La inserción posible de la acción declarativa de inconstitucionalidad pura en nuestro sistema</i>	445
La acción declarativa de certeza	446
La abrogación de leyes inconstitucionales por efecto de una sentencia declarativa de su inconstitucionalidad	447
<i>La teoría del legislador negativo</i>	448
<i>El derecho público provincial</i>	448
El sometimiento voluntario a un régimen jurídico	448

El control constitucional "en" los fallos plenarios y "de" los fallos plenarios	450
IV. LAS CUESTIONES "POLITICAS" NO JUDICIALES:	
Su encuadre constitucional	451
El art. 116 de la constitución y las cuestiones políticas	452
Los argumentos en contra de la judiciabilidad:	
<i>La "división de poderes"</i>	452
<i>Las facultades "privativas"</i>	453
<i>Las retracciones del control</i>	453

CAPÍTULO XLVIII

LA JURISDICCION Y LA COMPETENCIA DE LOS TRIBUNALES FEDERALES

I. EL PODER JUDICIAL DE LA NACION:	
Su concepto	456
<i>La jurisdicción "federal" y la jurisdicción "provincial"</i>	457
Los caracteres de la jurisdicción federal	458
La regulación por ley de la jurisdicción federal.....	458
II. LAS CAUSAS DE JURISDICCION FEDERAL:	
El art. 116	459
Qué es "causa" en el lenguaje del art. 116	461
La jurisdicción federal "apelada" y su relación con la instancia única o múltiple	462
<i>La instancia federal apelada en las causas de materia federal resueltas en jurisdicción provincial..</i>	463
III. LAS CAUSAS REGIDAS POR EL DERECHO FEDERAL	464
A) Las causas que versan sobre puntos regidos por la constitución	464
B) Las causas que versan sobre puntos regidos por las leyes del congreso	464
C) Las causas que versan sobre puntos regidos por los tratados internacionales	465

Las causas que no son federales por razón de materia	466
<i>El derecho "intrafederal"</i>	466
<i>Las causas regidas por derecho "no federal" que corresponden a la jurisdicción federal por razón de personas o lugar</i>	467
IV. LAS CAUSAS DEL ALMIRANTAZGO Y JURISDICCION MARITIMA:	
La materia comprendida en ellas	467
V. LAS CAUSAS EN QUE LA "NACION" ES PARTE:	
El alcance de la norma	468
<i>Las causas contenciosoadministrativas</i>	469
<i>Los tribunales administrativos en relación con la jurisdicción federal</i>	469
La justiciabilidad del estado	469
El estado federal como parte en juicio en el derecho constitucional argentino	470
<i>Las leyes 3952 y 11.634, de demandas contra el estado</i>	471
<i>La sentencia de condena con efecto meramente declarativo</i>	472
<i>La reglamentación del cumplimiento de la sentencia de la condena</i>	473
<i>El derecho judicial en materia de sentencias de condena contra el estado federal</i>	474
<i>Las sentencias de condena contra las provincias</i>	475
<i>La falta de "legitimación pasiva" de los órganos de poder para ser demandados</i>	475
La prórroga de la jurisdicción federal a favor de tribunales extranjeros en juicios en que es parte el estado:	
<i>La inmunidad de jurisdicción de los estados</i>	476
<i>El problema de la inmunidad de jurisdicción y de su renunciabilidad en el derecho argentino</i>	476
La prórroga de la jurisdicción federal a favor de tribunales no federales en juicios en que es parte el estado	478

La supuesta prórroga de la jurisdicción argentina a favor de tribunales "internacionales"	478
VI. LAS OTRAS CAUSAS POR RAZON DE PARTES:	
Su concepto	478
La justiciabilidad de las provincias	480
Los casos en que la jurisdicción federal surge porque es parte una provincia	481
<i>Qué significa "causa que se suscite entre..." y "contra..."</i> , y el problema de las causas penales	482
<i>El alcance de "causa civil"</i>	483
<i>La "materia" de las causas en que es parte una provincia</i>	484
Las cuestiones de límites interprovinciales	485
La jurisdicción "dirimente" de la Corte en las quejas entre provincias	486
El concepto de "vecindad" a los efectos del art. 116... ..	486
<i>La "vecindad" de los extranjeros</i>	486
<i>La reglamentación de la vecindad</i>	487
<i>La prórroga de la jurisdicción</i>	487
Las causas en que es parte un ciudadano extranjero. .	487
La condición de "aforadas" que deben revestir las partes	488
Las causas en que es parte un estado extranjero:	
<i>La justiciabilidad de los estados extranjeros</i>	488
<i>Los casos posibles</i>	489
Las causas en que es parte un organismo internacional	490
VII. LAS CAUSAS CRIMINALES:	
Su concepto	491
VIII. LAS CAUSAS POR RAZON DEL LUGAR:	
Su concepto	492
IX. LAS CAUSAS SUPRIMIDAS EN 1860:	
El texto originario de 1853 y el de 1860.....	492

X. LA JURISDICCION Y LA COMPETENCIA DE LA CORTE SUPREMA:	
La división en instancia "originaria" e instancia "apelada"	493
La jurisdicción apelada de la Corte	493
<i>Los diversos casos legales de acceso a la Corte</i>	494
Los poderes "implícitos" de la Corte Suprema	495
La Corte y el art. 113 de la constitución	495
La jurisdicción discrecional de la Corte	495
XI. LAS SENTENCIAS DE LA CORTE SUPREMA Y LA JURISDICCION SUPRAESTATAL:	
La definitividad de las sentencias de la Corte y su irrevisabilidad	497
XII. EL "PER SALTUM" EN LA JUSTICIA FEDERAL:	
Su concepto	498
La jurisprudencia de la Corte Suprema: el caso "Dromi"	499
El "per saltum" sin ley: su inconstitucionalidad	500

CAPÍTULO XLIX

LA JURISDICCION Y LA COMPETENCIA ORIGINARIAS Y EXCLUSIVAS DE LA CORTE SUPREMA

I. SU ENCUADRE:	
El artículo 117 de la constitución	503
El artículo 117 extraído del artículo 116	504
Los caracteres de "originaria" y "exclusiva"	505
<i>En el art. 117 no interesa la "materia" de la causa.</i>	506
<i>En el art. 117 no interesa que el caso sea contencioso</i>	506
<i>Los juicios de habeas corpus y amparo</i>	507
La intervención "directa" de la Corte en casos excepcionales que no son procesos judiciales	507
El derecho judicial en materia de competencia originaria y exclusiva	507

II. LAS CAUSAS EN QUE ES PARTE UNA PROVINCIA:	
Su noción	508
Las cuatro únicas causas incluidas en el art. 117 por ser parte una provincia	509
<i>El supuesto del art. 127 de la constitución</i>	510
Las causas en que es parte una provincia y que quedan excluidas del art. 117	510
Los requisitos para que una provincia sea considerada "parte"	511
La intervención en juicio de otras partes no aforadas	511
El derecho judicial	512
III. LAS CAUSAS "CONCERNIENTES" A EMBAJADORES, MINISTRO PUBLICOS Y CONSULES EXTRANJEROS:	
La inmunidad diplomática	513
La recepción constitucional de los principios del derecho internacional público:	
<i>El alcance de la inmunidad de jurisdicción</i>	513
<i>La relación entre la inmunidad de jurisdicción y la ompetencia de la Corte</i>	514
<i>El acatamiento de la jurisdicción argentina, la renuncia y la duración de la inmunidad de jurisdicción</i>	515
Qué es causa "concerniente".....	516
<i>Qué personas quedan abarcadas, y qué personas no abarcadas pueden convertir un juicio en causa "concerniente"</i>	517
<i>Los diplomáticos "no extranjeros"</i>	517
<i>Los diplomáticos extranjeros de nacionalidad argentina</i>	517
<i>Los diplomáticos en tránsito</i>	518
<i>Los diplomáticos extranjeros acreditados ante organismos internacionales</i>	518
Las demandas contra embajadas extranjeras	519
Las causas concernientes a cónsules extranjeros	519
IV. LA JURISDICCION ORIGINARIA Y EXCLUSIVA DE LA CORTE EN LA CONSTITUCION MATERIAL	520

CAPÍTULO L

LA JURISDICCION APELADA "EXTRAORDINARIA"
DE LA CORTE SUPREMA

I. EL RECURSO EXTRAORDINARIO:	
Su perfil y naturaleza	521
<i>La ley 48</i>	522
Su objeto o materia	523
El carril previo del recurso extraordinario: "sentencia - juicio - tribunal judicial"	524
Los requisitos del recurso extraordinario	525
Los ámbitos excluidos del recurso extraordinario	526
El caso de opción entre vía "no judicial" y vía "judicial"	527
II. LA "CUESTION CONSTITUCIONAL":	
Su concepto	528
Las clases de cuestión constitucional	528
<i>Aproximación ejemplificativa a una tipología</i>	530
Las cuestiones ajenas	531
¿Cuestiones constitucionales "mixtas"?	532
Las cuestiones "insustanciales" y las "insuficientes" ...	533
Las sentencias de la Corte Suprema y el recurso extraordinario	533
La arbitrariedad de sentencia como cuestión constitucional	534
<i>La tipología de la arbitrariedad</i>	534
La gravedad o el interés institucional	537
La cuestión constitucional como "cuestión de derecho"	537
El recurso extraordinario y el control constitucional "de oficio"	538
<i>El "iura novit curia"</i>	538
La relación "directa" de la cuestión constitucional con el juicio	539
El gravamen o agravio, y su titularidad	539
La legitimación procesal	540
<i>La titularidad de un derecho y el perjuicio sufrido</i> ...	540
<i>Algunas aplicaciones</i>	541

<i>La interpretación constitucional favorable</i>	542
La resolución "contraria"	542
La articulación procesal de la cuestión constitucional	543
III. LA SENTENCIA "DEFINITIVA" DEL "TRIBUNAL SUPERIOR DE LA CAUSA":	
El "juicio"	543
La sentencia "definitiva"	544
<i>Las sentencias extranjeras</i>	545
El "tribunal superior de la causa"	546
Los superiores tribunales de provincia ahora son necesariamente el "tribunal superior de la causa":	
<i>El derecho judicial de la Corte</i>	547
La perspectiva federalista en orden a la "sentencia definitiva" de los superiores tribunales de provincia...	550
IV. EL PROCEDIMIENTO EN LA INSTANCIA EXTRAORDINARIA:	
Las competencias federales y provinciales, y el recurso extraordinario	550
El recurso de queja	551
El "per saltum" en el carril del recurso extraordinario	551
V. LA JURISDICCION EXTRAORDINARIA DE LA CORTE Y EL "CERTIORARI":	
Su recepción en la ley 23.774	551
<i>Nuestra interpretación de la ley 23.774</i>	554

CAPÍTULO LI

LA JURISDICCION SUPRAESTATAL DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

I. LA JURISDICCION INTERNA Y LA JURISDICCION INTERNACIONAL:	
La jurisdicción internacional en el Pacto de San José de Costa Rica	555
La jurisdicción internacional de la Corte Interamericana no configura "prórroga" de la jurisdicción interna argentina	556

La jurisdicción internacional de la Corte Interamericana no implica violación a la "cosa juzgada" interna.....	557
<i>El juzgamiento internacional no implica una instancia de apelación revisora de la previa sentencia argentina</i>	557
<i>El juzgamiento internacional no implica un nuevo juicio sobre la "misma materia" juzgada en sede interna</i>	557
El supuesto de una sentencia internacional opuesta a una previa sentencia argentina.....	558
<i>La jurisdicción de la Corte Interamericana y nuestra jurisdicción interna</i>	559

CAPÍTULO LII

EL TÍTULO SEGUNDO DE LA CONSTITUCIÓN SOBRE "GOBIERNOS DE PROVINCIA"

I. LOS ARTICULOS 121 A 129:	
Su significado e inventario.....	561
<i>El vocabulario</i>	562
<i>El articulado</i>	562
II. EL ESTATUTO ORGANIZATIVO DE LA CIUDAD DE BUENOS AIRES:	
Su naturaleza y contenido	564
Remisiones.....	566
BIBLIOGRAFIA	569