



Índice

Prólogo a la primera edición: Jorge Reinaldo Vanossi	7
Capítulo 1: La acción declarativa de inconstitucionalidad en el derecho federal argentino	13
I. Control de constitucionalidad y acción declarativa de inconstitucionalidad	13
1. El control de constitucionalidad	13
2. La acción declarativa de inconstitucionalidad (ADI)	14
II. La originaria doctrina negativa de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	15
1. Los fundamentos que respaldan la negación de la acción	15
I. Existencia de un caso o controversia judicial	16
II. La no existencia de la ADI en el orden nacional	17
III. El ámbito de vigencia de una ADI provincial	17
IV. La ADI y la acción meramente declarativa	18
2. Conclusiones respecto de esta primera etapa jurisprudencial	18
III. Nuestra opinión sobre los fundamentos de la argumentación negatoria de la Corte Suprema	19
1. El sentido de lo "contencioso" en la Constitución 1853/60	19
2. El contencioso fáctico-jurídico y el contencioso jurídico	20
I. La función jurisdiccional y el caso contencioso	20
II. Las funciones declarativas preventiva y reparadora	20
3. La sentencia declarativa en el pensamiento de Chiovenda	21
4. Los parámetros de lo "contencioso" en la Justicia Federal	23
I. Acción declarativa y caso contencioso	23
II. La acción declarativa de certeza y la ADI	24
IV. La acción meramente declarativa en la jurisdicción federal	25
1. Su recepción en el derecho procesal federal	25
2. Requisitos para su procedencia	26
V. Un antecedente premonitorio para la doctrina judicial afirmativa	27
1. El caso "Hidronor c/ Pcia. de Neuquén"	27
2. El dictamen del Procurador General Marquardt	28
3. Conclusiones del dictamen	29
VI. Otros antecedentes favorables para los nuevos rumbos asumidos	29
1. La acción de amparo	30
2. La acción de hábeas corpus	30
3. La acción declarativa de certeza.	31
4. El caso "Baeza"	31
VII. El surgimiento jurisprudencial de la acción declarativa de inconstitucionalidad	32
1. "Pcia. de Santiago del Estero c/ Estado Nacional y/o Y.P.F."	32
I. Las circunstancias del caso	32
II. Los fundamentos expuestos por la Corte Suprema	33
III. La conclusión doctrinaria a que arriba el fallo	34
VIII. La ratificación de la acción declarativa de inconstitucionalidad	35
1. El caso "Constantino Lorenzo c/Nación Argentina"	35
1. "Caso contencioso"	35
II. Declaración general y directa de inconstitucionalidad	35
2. El caso "Gomer S.A. c/ Pcia. de Córdoba"	36
I. Las circunstancias del caso	36
II. Los presupuestos que configuran la procedencia de la ADI	37
III. La reflexión que nos suscita el fallo	37

IX. La difusión de la acción declarativa de inconstitucionalidad	38
1. Algunos de los numerosos pronunciamientos posteriores	38
2. Finalidad preventiva de la ADI, ausencia de daño y medidas cautelares	39
3. Doctrina encapsulada	40
X. Otras situaciones más específicas	41
1. Contención, declaración general y directa, consulta e indagación	41
2. Ciertos casos relevantes que declararon la procedencia de la ADI	42
3. Ciertos casos en que se declaró el rechazo de la ADI	42
4. Las medidas cautelares en la ADI	43
5. Ingresos brutos y coparticipación federal	46
a) Procedencia de la ADI	46
b) Improcedencia de la ADI	47
6. Impuesto de sellos: admisión o rechazo de la ADI	48
7. La ADI y conflictos entre Provincia y Municipio	49
8. Control de una norma constitucional provincial	50
9. Acción contra proyectos de ley provincial	50
10. ADI y revisión judicial de una reforma constitucional	50
XI. La legitimación activa para demandar la acción	51
1. Ciudadano común y legisladores nacionales	51
2. Otro caso de diputados nacionales	52
XII. Los presupuestos de la acción declarativa de inconstitucionalidad	53
XIII. La acción declarativa de inconstitucionalidad en el orden provincial	54
1. Sistemas difuso y concentrado de control de constitucionalidad	54
2. La recepción de los sistemas en las Constituciones provinciales	55
3. La ADI en la Constitución de Córdoba	56
I. La prescripción constitucional	56
II. La jurisprudencia del Tribunal Superior de Justicia	56
4. La Suprema Corte de la provincia de Buenos Aires	57
 Capítulo 2: Evolución y estado actual del control de oficio de constitucionalidad	59
I. Aproximación al tema	59
II. La formulación jerárquica del orden jurídico	61
III. La supremacía en el actual derecho constitucional argentino	62
1. La Constitución histórica 1853/60	62
2. La Reforma Constitucional de 1994	62
3. Estado actual de la cuestión	63
IV. El control de constitucionalidad en la Argentina	64
1. El sistema difuso de control	64
2. La trascendencia institucional de la declaración de inconstitucionalidad	65
3. La negativa hacia el control de oficio de constitucionalidad. Algunas excepciones	68
V. La negativa del control de oficio en la Corte Suprema de Justicia de la Nación	69
1. El principio general en la Corte Suprema de Justicia de la Nación	69
1. Razones que avalan la posición negativa	69
II. La explicitación de las razones en la jurisprudencia de la CS	69
III. Reiteración y suave morigeración	71
2. Algunos supuestos que hacen excepción al principio general	72
I. Cuando en una causa judicial no existe petición de parte	72
II. Cuando no existe ni causa judicial ni petición de parte	73
a) Acordada del 7 de marzo de 1968	73
b) Acordada nº 4 del 4 de febrero de 1984	73
c) Acordada nº 42 del 8 de octubre de 1991	74
d) Acordada nº 45 del 23 de noviembre de 1995	74
e) Acordada nº 20 del 11 de abril de 1996	75
f) Acordada nº 60 del 15 de octubre de 1996	75
g) Acordada nº 41 del 29 de septiembre de 1998	76

h) Acordada nº 1 del 9 de febrero de 2000	77
i) Acordada nº 4 del 14 de marzo de 2000	78
j) Acordada nº 36 del 11 de Noviembre de 2004	78
VI. Nuestra crítica a la argumentación negatoria del control de oficio	79
1. Control de oficio, causa judicial y petición de parte	79
2. Equilibrio de los poderes y control de constitucionalidad	80
3. La presunción de validez de los actos estatales	81
4. El principio iura curia novit y el control de oficio	82
I. La explicitación del iura novit curia	82
II. El principio según la jurisprudencia	83
III. Nuestras reflexiones en el tema	83
5. El control de oficio y la defensa en juicio	84
VII. Surgimiento y evolución de la posición favorable al control de oficio en el seno de la Corte Suprema	86
1. Las primeras disidencias en la Corte Suprema de 1983	86
2. Reiteración y otra disidencia más en la Corte Suprema de 1989	87
3. Nuevas adhesiones de ministros de la CSJN favorables al control de oficio de constitucionalidad	88
a) Caso "Mili de Pereyra, Rita Aurora y otros" de 2001	88
4. La consolidación definitiva del control de constitucionalidad de oficio	90
a) Caso "Banco Comercial de Finanzas S.A." de 2004	90
b) Caso "Lapadu" de 2004	92
c) Caso "Simón" de 2005	93
d) Caso "Gómez" de 2006	93
5. Breve referencia al control de oficio aceptado por tribunales inferiores	94
VIII. La declaración de oficio en el derecho público provincial	95
1. Introducción	95
2. Las Constituciones provinciales que aceptan el control de oficio	96
3. Las Constituciones provinciales que niegan el control de oficio	97
4. Tres pronunciamientos sobre el control de oficio provincial	98
IX. Una reflexión aclaratoria indispensable	100
X. Epílogo	102
 Capítulo 3: El "per saltum" en la justicia federal argentina	103
I. A manera de introducción	103
1. Introducción	103
2. Reformas realizadas al funcionamiento de la Corte Suprema	104
3. El "certiorari" y el "per saltum"	105
4. Los dos tipos factibles de "per saltum"	106
II. La viabilidad constitucional del "per saltum" por apelación	106
1. Causas radicadas en la Justicia Federal	107
2. Causas radicadas en la Justicia provincial	107
III. La constitucionalidad del "per saltum" por avocación	109
1. Aproximación al tema	109
2. La constitucionalidad del "per saltum" por avocación	110
IV. Nuestras conclusiones	111
V. Los distintos antecedentes y proyectos que han existido para la regulación legal del "per saltum"	112
1. Dictamen de la Comisión de Reformas al Recurso Extraordinario	112
2. Proyecto de Ley del Poder Ejecutivo del 23 de octubre de 1987	113
3. Dictamen de las Comisiones de Justicia y de Asuntos Constitucionales de la Cámara de Diputados de la Nación	114
4. Proyectos contemporáneos al anterior	115
5. Otros Proyectos presentados por Diputados y Senadores nacionales	115

VI. Los orígenes del "per saltum" en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	115
1. El caso "Margarita Belén "	115
2. El caso "Dromi, José Roberto"	116
3. El caso "González, Antonio Erman"	117
VII. Las diversas perspectivas en la evolución jurisprudencial posterior	118
4. El caso "Partido Demócrata Cristiano"	118
5. El caso "Reiriz, Graciela y otro"	119
6. El caso "Oswald"	119
7. El caso "UOM c/Nación Argentina"	120
8. El caso "Yoma, Zulema"	121
9. El caso "Rodríguez, Jorge - Jefe de Gabinete de Ministros"	121
10. El caso "Apoderados de Partidos: (.)"	123
11. Algunos casos en que se rechazó el "per saltum"	124
a) "Damnificados Financieros Asociación Civil"	124
b) "Prellezo G. D. en 'Cabezas, José Luis'"	124
c) "Arrastia Buenard Celso" (una excepción al precedente criterio)	125
VIII. Conclusiones sobre la doctrina judicial de los fallos precedentes	125
IX. Nuestra opinión sobre diversos presupuestos que exige la viabilidad del "per saltum"	126
1. Formulación legal	126
2. Materia federal	127
3. Necesidad de pronunciamiento de un tribunal inferior	127
4. Recurso de parte interesada	128
5. Excepcional gravedad institucional	128
6. Urgencia de la resolución	129
7. Gravamen irreparable	129
8. Interpretación restrictísima	129
X. La breve vigencia de su regulación normativa y la jurisprudencia pertinente	130
1. El decreto 1387/01	130
2. El caso "Banco de la Ciudad de Buenos Aires"	130
3. La ley 25.561 y la reforma del artículo 195 bis	131
4. El caso "Banco de Galicia y Buenos Aires"	132
5. La derogación del artículo 195 bis por la ley 25.587	132
6. Una breve reflexión	133
XI. Algunos casos de "per saltum" en el orden provincial	133
1. Provincia de Santiago del Estero	134
2. Provincia de San Luis	134
3. Provincia de Tucumán	135
4. Provincia de Buenos Aires	136
5. Provincia de Córdoba	137
XII. Reflexión final	138
 Capítulo 4: Las cuestiones políticas: ¿prudencia o evasión judicial?	141
I. Una primera aproximación al tema	141
1. Supremacía y control constitucional	141
2. Las "cuestiones políticas"	142
3. Justiciabilidad del "mérito"	143
II. Pautas establecidas por la doctrina judicial de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	145
1. Facultades privativas	146
2. Tesis restrictiva	146
II. Avances hacia la justiciabilidad.	147
III. Ratificación de lo justiciable y de lo no justiciable	148
IV. No justiciabilidad de la incorporación de senadores nacionales	150

2. Forma republicana de gobierno	151
I. Posición negativa y apertura	151
II. Forma republicana, debido proceso y reelección de gobernador	152
3. La autonomía provincial	153
I. Encuadramiento constitucional	153
II. Los poderes públicos provinciales	154
III. Diversas cuestiones de la función judicial	155
IV. La garantía federal y la función de la CS	156
V. Reforma constitucional, intangibilidad y reelección gobernador	157
VI. Federalismo, república y autonomía municipal	158
4. Intervención federal	159
I. La tesis tradicional de la no justiciabilidad	159
II. Una implícita tendencia aperturista	160
5. Enjuiciamiento de magistrados	161
I. Enjuiciamiento de magistrados provinciales	161
a) La no revisibilidad judicial	161
b) Decisiva causal de apertura hacia la justiciabilidad	161
c) El recurso extraordinario y el enjuiciamiento de magistrados	163
II. Enjuiciamiento de magistrados federales	164
a) Principio y excepción a la justiciabilidad	164
a) Caso "Nicosia"	164
b) Caso "Trovato"	164
c) Caso "Brusa"	165
d) Caso "Lona"	166
b) Juicio político y acción de amparo	166
III. Juicio Político a Magistrados de la Corte Suprema	167
a) Caso "Moline O'Connor"	167
b) Caso "Boggiano"	168
IV. Juicio político a funcionarios ejecutivos	168
6. Integración de las Cámaras del Congreso	169
I. La no judicabilidad en la integración del Congreso	169
II. La justiciabilidad de la negativa de las Cámaras a incorporar legisladores	170
III. Reafirmación del control judicial respecto a la no incorporación: Casos "Bussi" y "Patú"	171
IV. Las atribuciones de la Justicia Electoral	174
V. La incorporación de senadores después de la Reforma de 1994	175
a) "Provincia de Chaco"	175
b) "Provincia de Catamarca"	176
c) "Partido Justicialista - Distrito de Corrientes"	177
d) "Alianza Frente por un Nuevo País"	177
7. Procedimiento legislativo	178
I. Posición negativa y primera apertura	178
II. Presupuesto de una "controversia judicial"	179
III. Procedencia de la revisibilidad jurisdiccional	180
IV. Un caso excepcional: Revisión judicial de la votación para prestar un acuerdo	181
8. Veto del Poder Ejecutivo	182
9. Cuestiones electorales	183
I. La originaria incompetencia en las cuestiones electorales	183
II. Dos excepciones a la no justiciabilidad	184
III. La Cámara Nacional Electoral y la plena justiciabilidad	185
IV. Cuestiones de derecho electoral provincial	187
10. Estado de sitio	189
I. El encuadre constitucional del estado de sitio	189
11. El acto declarativo del estado de sitio	189

III. La suspensión de las garantías constitucionales	190
a) Tesis amplia sobre la suspensión	190
b) Tesis moderada de la suspensión con control de razonabilidad	191
c) Las facultades de arresto y traslado y el derecho de opción	191
II. Gobiernos de facto	192
I. Legitimación judicial de los gobiernos de facto	192
II. Facultades legislativas de los gobiernos de facto	193
a) Ámbito material de la legislación	193
b) Vigencia temporal de la legislación	194
III. Actos administrativos y actos judiciales	195
12. Reforma constitucional	196
I. Introducción temática	196
II. Caso "Gascón Cotti"	197
III. Caso "Ríos, Antonio J."	198
IV. Caso "Romero Feris, José A."	198
V. Caso "Iribarren, Casiano R."	199
VI. Caso "Fayt, Carlos S."	200
13. Decretos de necesidad y urgencia	202
I. El caso "Peralta, Luis Árcenlo y otro"	202
II. La Reforma Constitucional de 1994	203
III. Sentencia in re "Video Club Dreams"	204
IV. Análisis del caso "Rodríguez Jorge - Jefe de Gabinete de Ministros"	205
V. Examen del fallo en la causa "Verrochi, Enzio Daniel"	206
VI. La doctrina del caso "Guida Liliana"	207
VII. La sentencia in re "Risolía de Ocampo"	207
VIII. Los decretos de necesidad y urgencia y la intervención del Congreso	208
14. Indulto por el Poder Ejecutivo	208
15. Régimen de Subrogaciones establecido por el Consejo de la Magistratura	211
III. Las cuestiones políticas en la doctrina constitucional	212
IV. Nuevos perfiles para un viejo tema	217
1. Lo jurídico y lo político; el mundo jurídico y el mundo político	217
2. Normatividad y arbitrio político	218
3. Las cuestiones políticas y los presupuestos del acto estatal	219
4. La zona de reserva política	220
5. Las facultades privativas y las cuestiones políticas	220
6. ¿Cuándo procede o no el control judicial?	222
7. Mayor justiciabilidad y el gobierno de los jueces	223
8. Algunas aplicaciones prácticas	224
9. A manera de recapitulación	225
 Capítulo 5: La razonabilidad y las funciones de control	227
I. La interpretación constitucional	227
II. El control de razonabilidad y su fundamento constitucional	229
1. El principio de legalidad	230
a) El principio de legalidad manifestada en la ley	231
b) El principio de legalidad manifestada en un acto administrativo	231
2. El principio de razonabilidad	232
a) El principio de razonabilidad	232
b) El principio de razonabilidad en el ejercicio de la potestad legislativa	232
c) El principio de razonabilidad en la potestad reglamentaria administrativa	233
d) El principio de razonabilidad en el ejercicio de la potestad judicial	234
III. Aproximación al concepto de razonabilidad	236
a) La razonabilidad y el control de constitucionalidad	236
b) Algunos aportes doctrinarios	237
c) La lógica de lo racional y la de lo razonable	237

d) Nuestra reflexión	238
IV. Aspectos y dimensiones de la razonabilidad	239
V. La razonabilidad cuantitativa	240
VI. La razonabilidad cualitativa	241
VII. La razonabilidad instrumental	243
VIII. La razonabilidad temporal	246
IX. La razonabilidad procesal	248
X. Razonabilidad y emergencia	251
X. A guisa de colofón	256
 Capítulo 6: El control de constitucionalidad comparado y el rol paradigmático de las cortes y los tribunales constitucionales	
I. Del constitucionalismo clásico o liberal al constitucionalismo de la sociedad pos-industrial	259
1. Los postulados del "constitucionalismo liberal" y del "constitucionalismo social"	259
2. El "constitucionalismo pos-industrial"	260
II. Principios liminares del constitucionalismo	261
1. El poder y los derechos	261
2. Limitación y control	263
3. Control y poder	265
III. El control jurisdiccional de constitucionalidad	266
1. El principio de la supremacía constitucional	266
2. El control de la supremacía constitucional	268
IV. Control de constitucionalidad en Estados Unidos	269
1. El control judicial en la Constitución de los Estados Unidos	269
2. El sistema difuso de control	270
3. La organización judicial en los Estados Unidos	270
4. El leading case "Marbury v. Madison"	271
5. Los principios o reglas que rigen el control de constitucionalidad en los Estados Unidos	272
V. El control de constitucionalidad en Latinoamérica	274
1. Aproximación al tema	274
2. Visión panorámica	274
I. Diversos sistemas	275
II. El sistema difuso	275
III. El sistema concentrado: diversas versiones institucionales	276
IV. Formas de planteamiento y efectos en el sistema concentrado	277
V. Efectos de la declaración de inconstitucionalidad	277
VI. El control de constitucionalidad en Europa	278
1. Antecedentes de su aparición y desarrollo: diversas etapas	278
2. Aproximación al sistema europeo de control	279
3. Presupuestos necesarios para la existencia de los Tribunales Constitucionales	281
4. Atribución central: el control concentrado de constitucionalidad de las leyes	282
I. Aparente diversidad de las formas de control	282
II. Desde el punto de vista de las funciones del control de constitucionalidad de las leyes	282
VII. El control de constitucionalidad y el rol paradigmático de las Cortes y los Tribunales Constitucionales	283
1. El rol que juega la interpretación constitucional	283
2. La Constitución como sistema de creencias, ideas y valores políticas	286
3. La cultura y la conciencia constitucional	289
4. La dimensión política del control de constitucionalidad	292
5. El Alto Magisterio Constitucional	294
6. La jurisdicción constitucional ante los nuevos tiempos	297
7. La función paradigmática y el Estado democrático y social de Derecho	299

8. Constitucionalidad, globalización y bien común	300
VIII. El control de constitucionalidad y el poder constituyente	303
1. El control de constitucionalidad y el poder constituyente	303
2. Breve referencia al magisterio de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	306

Índice	311
--------	-----