



## ÍNDICE GENERAL DEL TOMO III

### Cuarta parte Cortes Supremas y Tribunales Constitucionales

#### I. Los Tribunales Constitucionales en General

##### Las Cortes Constitucionales y la Representación

Por Alfonso Celotto	1
1. Introducción	1
2. La representación en la Corte constitucional	2
2.1. El perfil teórico	2
2.2. La representación en la Corte constitucional italiana	4
3. La Corte constitucional en la representación	9
3.1. Corte de los derechos y Corte de los poderes	9
3.2 La Corte y los demás poderes del Estado	11
3.2.1. Las relaciones con el Parlamento	11
3.2.2. Las relaciones con los jueces	17
4. Algunas conclusiones finales	20

##### Los Orígenes de los Tribunales Constitucionales en Iberoamérica (1931-1979)

Por José F. Palomino Manchego	23
-------------------------------	----

I. Consideraciones iniciales	23
II. El Tribunal de Garantías Constitucionales de España de 1931	25
A) Breve introducción histórica	25
B) Naturaleza y composición	28
C) Ámbito de competencia	29
D) Epílogo	35
III. Los intentos de instaurar una corte constitucional en Colombia	36
A) Antecedentes constitucionales y legales	36
B) La reforma constitucional de 1968: La Sala Constitucional	37
C) La reforma constitucional de 1979: nuevamente la Sala Constitucional	39
IV. El Tribunal de Garantías Constitucionales y Sociales de Cuba de 1940	41
A) Antecedentes: el recurso de inconstitucionalidad	41
B) El Tribunal de Garantías Constitucionales y Sociales de 1940 como Sala especializada del Tribunal Supremo: Composición	44
C) Atribuciones	44
V. El Tribunal Constitucional de Chile de 1971	45
A) Algunos antecedentes	45
B) Inicios de su actividad, naturaleza y composición	46
C) Ámbito de las atribuciones	47
VI. El Tribunal de Garantías Constitucionales de Ecuador de 1945 y de 1967	49
A) Breve ojeada de la historia constitucional	49
B) El Tribunal de Garantías de 1967: Composición y atribuciones.	52
VII. La Corte de Constitucionalidad de Guatemala de 1965	53
A) Antecedentes y naturaleza jurídica	53
B) Estructura orgánica y funcionamiento	55
C) Atribuciones: El recurso de inconstitucionalidad	55
VIII. El Tribunal de Garantías Constitucionales de Perú de 1979	58
A) Antecedentes, naturaleza jurídica y base legal	58
B) Composición: los magistrados constitucionales	62
C) Atribuciones	64
D) La Jurisdicción Supranacional	67
E) El personal auxiliar	68
F) Consideraciones finales	69
IX. A modo de conclusión	69

<b>EL Rol Político de las Cortes Supremas y los Tribunales Constitucionales</b>	
<i>Por Mario D. Serrafero</i>	71
I. Introducción	71
II. Montesquieu, la Justicia y el Juez	73
III. La doctrina de división de poderes y el mecanismo de "checks and balances"	75
IV. Régimen político y funciones del poder Judicial	83
V. La independencia del Poder Judicial	86
VI. El control político-constitucional: Cortes Supremas y Tribunales Constitucionales	89
VII. Sobre las cuestiones políticas no justiciables o Political Questions	92
VIII. Judicial Review y activismo de los jueces: una mirada comparada	97
IX. El Poder Judicial en régímenes políticos en transición o democracias no consolidadas	100
X. Political Questions, politización de la Justicia y judicialización de la política	104
XI. Comentarios finales	106
<b>La Corte Suprema de los Estados Unidos y su Débil Influencia en Iberoamérica</b>	
<i>Por Manuel J. García-Mansilla</i>	109
Introducción	109
I. La influencia del constitucionalismo norteamericano durante el siglo XIX	112
II. La influencia de la Corte Suprema estadounidense en los albores del siglo XXI	120
(i) Argentina	120
(ii) Brasil	129
(iii) Colombia	133
(iv) Chile	140
III. Conclusión	143
<b>Las Sentencias de los Tribunales Constitucionales</b>	
<i>Por Héctor Fix-Zamudio y Eduardo Ferrer Mac-Gregor</i>	147
I. Introducción	147
II. Principios básicos de las resoluciones judiciales	154
III. Las sentencias constitucionales en sentido estricto	158
IV. La interpretación conforme	161
V. Contenido	170
VI. Efectos	178
VII. Cumplimiento y ejecución	178
VIII. La jurisprudencia constitucional	187
IX. La jurisprudencia internacional y su trascendencia en el ámbito interno	207
X. Conclusiones	210
<b>El Papel de los Tribunales Constitucionales en la Democracia</b>	
<i>Por José A. Rivera Santiváñez</i>	215
1. Introducción	215
2. Justicia constitucional o ¿gobierno de los jueces?	217
3. La ubicación de los Tribunales Constitucionales en el sistema constitucional del Estado	219
4. El papel de los Tribunales Constitucionales en la Democracia	223
4.1. Preservación de los principios democráticos	227
4.2. Fortalecimiento de la división horizontal y territorial del ejercicio del poder político	233
4.3. La protección de los Derechos Humanos	237
5. A manera de conclusión	244

## II. La Corte Suprema de Justicia de la Nación Argentina

### La Competencia Federal

Por Ricardo Haro

1. La forma federal del Estado argentino	247
2. Las normas constitucionales en la materia	249
3. Objetivos institucionales de la justicia federal	249
a) Tutela de los intereses federales	250
b) La interpretación del orden jurídico federal y de su supremacía	250
4. Criterios de clasificación de la competencia federal	251
5. Cuadro sinóptico de la competencia federal	252
6. Carácteres de la competencia federal	252
a) La competencia federal es constitucional	252
b) La competencia federal es de orden público constitucional	253
c) La competencia federal es contenciosa	253
d) La competencia federal es limitada y de excepción	254
e) La competencia federal es privativa y excluyente	254
f) La competencia federal es inalterable	255
7. Competencia federal en razón de la materia	255
1. Principios generales	255
a) Naturaleza federal de la cuestión litigiosa	255
b) Supremacía del derecho federal	256
c) Improrrogabilidad de la competencia federal material	257
d) Relación directa e inmediata de la causa con una norma federal	257
e) Improcedencia de la CFM en la interpretación del derecho público provincial	258
2. Casuística de la CFM	258
a) Puntos regidos por la CN	259
b) Causas regidas por los TT. DD. HH. con jerarquía constitucional	259
c) Causas regidas por los tratados internacionales	259
d) Puntos regidos por las leyes de la Nación	261
e) Causas originadas en actos administrativos del Gobierno nacional	261
f) Causas contencioso-administrativas	262
g) Causas originadas en recursos contencioso-administrativos	262
h) Causas que versen sobre contribuciones nacionales	263
i) Causas concernientes a los medios de transporte terrestres	263
j) Cuestiones de almirantazgo y jurisdicción marítima	264
8. Competencia federal en razón de las personas	265
1. Fundamento y casuística.	265
2. Tres presupuestos ineludibles	266
a) Pertenencia originaria del derecho en disputa	266
b) Pluralidad de litigantes	266
c) Prórroga de la CF <i>ratione personae</i>	267
3. Asuntos en que la Nación es parte	267
4. Causas de distinta vecindad	268
a) Fundamento del fuero de vecindad	268
b) Requisitos para el causal de la vecindad	269
c) La vecindad de las personas de existencia ideal o jurídica	269
5. Causas concernientes a ciudadanos y Estados extranjeros	270
9. Competencia federal en razón del lugar	270
1. Aclaración previa y planteo de la cuestión	270
2. El texto constitucional a partir de la reforma de 1994	271
3. Principios generales en la jurisprudencia de la CS	272

### El Funcionamiento Interno de la Corte Suprema de Justicia de la Nación

Por Héctor E. Sabelli

273

## **La Competencia Originaria de la Corte Suprema de Justicia de la Nación**

<i>Por Luciana Ekmekdjian</i>	291
I. La cuestión en contexto: el Poder Judicial de la Nación y la competencia federal	291
I.1. Consideraciones preliminares	291
I.2. Caracteres de la competencia federal	296
I.3. Contenido de la competencia federal	298
II. La Corte Suprema de Justicia de la Nación y su competencia originaria y exclusiva	309
II.1. Consideraciones preliminares	309
II.2. Caracteres de la competencia originaria	313
II.3. Contenido de la competencia originaria	315
III. Epílogo	327

## **El Recurso Ordinario de Apelación Ante la Corte Suprema de Justicia de la Nación**

<i>Por María X. Fernández Barone</i>	329
I. Introducción: Jurisdicción y Competencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	329
II. La competencia originaria y exclusiva	333
III. La competencia por apelación	336
III. 1. La competencia por apelación extraordinaria. El recurso extraordinario federal	336
III.2. La competencia por apelación ordinaria. El recurso de apelación ordinario	337
Concepto y requisitos para su procedencia	337
A) Casos regulados en el art. 24 inc. 6 ap. a) del Decreto 1285/58	343
B) Casos regulados en el art. 24 inc. 6 ap. b) del Decreto 1285/58. El instituto de la extradición	344
C) Casos regulados en el art. 24 inc. 6 ap. c) del Decreto 1285/58. La jurisdicción marítima	348
D) Casos regulados por el art. 19 Ley 24.463 (Solidaridad Previsional). El recurso de apelación ordinaria previsional	348
IV. Requisitos de admisibilidad y procedimiento del recurso de apelación ordinaria ante la CS (arts. 254, 255, 280 y conc. CPCCN)	355
a) Requisitos comunes	355
b) Requisitos propios	355
c) Procedimiento	356
V. Recurso de Queja por apelación ordinaria denegada (art. 285 CPCCN)	357
VI. Cuadro Comparativo entre los Recursos de Apelación ordinaria y Extraordinaria ante la CS	358

## **El Marco Constitucional del Recurso Extraordinario Federal**

<i>Por Pablo L. Manili</i>	361
I. Introducción	361
II. Normas constitucionales aplicables	363
III. La administración de justicia provincial y federal	365
IV. La sanción de los códigos y del derecho sustantivo	369
V. La competencia federal	370
a) Por la materia ( <i>rationae materiae</i> )	370
b) Por los sujetos ( <i>rationae personae</i> )	371
VI. Conclusiones	372

## **El Recurso Extraordinario Federal**

<i>Por Silvia B. Palacio de Caeiro</i>	377
1. Naturaleza y regulación jurídica	377
2. Objeto y Finalidad	381
3. Requisitos comunes del recurso extraordinario federal	383
4. Intervención de un tribunal de justicia o administrativo con funciones jurisdiccionales	384
5. Juicio o proceso	387

6. Caso o cuestión justiciable	387
7. Gravamen o lesión irreparable concreta y real	388
8. Subsistencia o contemporaneidad de todos los requisitos exigibles	389
9. Requisitos propios del recurso extraordinario federal	390
10. La cuestión federal	391
11. Introducción y mantenimiento de la cuestión federal	394
12. La cuestión federal y la relación directa	397
13. La cuestión federal y la resolución contraria	398
14. La cuestión federal y la sentencia definitiva	400
15. La cuestión federal y las resoluciones equiparadas a sentencia definitiva	401
16. La cuestión federal y las resoluciones no equiparadas a sentencia definitiva	403
17. La cuestión federal y el superior tribunal de la causa	404
18. Las causales del derecho judicial en el recurso extraordinario federal	409
19. La doctrina de la arbitrariedad	410
20. Introducción y mantenimiento de la cuestión federal por arbitrariedad	415
21. La gravedad institucional. El <i>per saltum</i>	416
22. El requisito de la trascendencia. El <i>writ of certiorari</i> : Certiorari negativo y certiorari positivo	420
23. Requisitos formales y procesales	421
24. Interposición y fundamentación autónoma	422
25. Trámite y resolución del superior tribunal de la causa	424
26. Procedimiento y sentencia de la CS. Recepción y llamamiento de autos	426

### **El Recurso de Queja por Extraordinario Denegado**

<i>Por Silvia B. Palacio de Caeiro</i>	431
1. Concepto y objeto del recurso de queja	431
2. El recurso de queja en la legislación	433
3. El recurso de queja contra la denegatoria del recurso extraordinario	434
4. El recurso de queja contra la concesión limitada del recurso extraordinario	436
5. Efectos de la interposición de la queja sobre la sentencia recurrida	439
6. Interposición y trámite del recurso de queja	440
a) Presentación directa de la queja ante la Corte Suprema	440
b) Invocación precisa del objeto de la queja y fundamentación autónoma	442
c) Plazo para la interposición de la queja	445
ch) Recusación y sustanciación	447
d) Resolución de la queja por la Corte Suprema	447
7. Depósito	450
a) Obligados al pago	450
b) Pago del depósito y cuestiones relativas a su monto	452
c) Exenciones	453
ch) Destino del depósito	454

### **El Recurso Extraordinario por Arbitrariedad de Sentencia. Una Evaluación en Perspectiva Comparativa**

<i>Por Ricardo Ramírez Calvo</i>	455
I. Introducción	455
II. El nacimiento de la doctrina y su evolución inicial	458
III. Las causales más comunes de arbitrariedad de sentencia	462
IV. Los precedentes más recientes de la jurisprudencia de la Corte Suprema	463
a) Falta de fundamentación suficiente	464
b) Defectos en la fundamentación normativa	465
c) Defectos en la consideración de extremos conducentes	466
d) Apartamiento de las constancias de la causa	466
e) Valoración de circunstancias de hecho y prueba	467
f) Excesos u omisiones en el pronunciamiento	467
g) Exceso ritual manifiesto	468

h) Contradicción	468
V. La distinta evolución en los Estados Unidos de América	469
VI. Conclusión	471
<b>El Recurso Extraordinario por Gravedad Institucional</b>	
<i>Por Eduardo P. Jiménez</i>	479
I. General	479
II. Acerca del recurso extraordinario por gravedad institucional	482
III. Acerca del nacimiento de la figura	485
IV. El aporte de las figuras del "per saltum" y el "writ of certiorari" para la instalación definitiva de la "gravedad institucional"	489
V. Modalidades particulares de actuación de la figura	493
VI. A modo de conclusión	497
<b>La Caducidad de Instancia en el Recurso Extraordinario y en la Queja</b>	
<i>Por Héctor E. Sabelli</i>	501
I. Introducción	501
II. Primera parte: en el recurso extraordinario	503
1. Primer tramo: entre la interposición del recurso y su concesión o denegación por el tribunal recurrido	503
2. Segundo tramo: entre la concesión del recurso por el tribunal recurrido y la recepción del expediente por la Corte.	504
3. Tercer tramo: entre la recepción del expediente por la Corte y el dictado de la sentencia	508
III. Segunda parte: en la queja por denegación del recurso extraordinario	508
1. Durante el trámite de pedidos de documentación en general	509
2. Durante el trámite de remisión del expediente principal a la Corte	510
3. Durante el trámite del beneficio de litigar sin gastos para evitar el pago del depósito del art. 286 CPCCN	512
IV. Reposición. Conclusión	513
<b>El Recurso Extraordinario Federal y los Fallos Plenarios</b>	
<i>Por Emilio A. Ibarlucía</i>	515
I. Introducción	515
II. Acerca de la obligatoriedad del seguimiento de los Fallos de la Corte	517
III. La naturaleza de los fallos plenarios y el debate acerca de su constitucionalidad. Pronunciamientos de la Corte vinculados con el tema	521
IV. La exclusión de las cuestiones constitucionales de la materia de los fallos plenarios	527
V. ¿Cómo se compagina, entonces, el recurso extraordinario federal con la obligatoriedad de los fallos plenarios?	528
<b>El Control de Constitucionalidad y de Convencionalidad en el Arbitraje</b>	
<i>Por Jorge A. Rojas</i>	531
1. Introducción	531
2. La voz jurisdicción	537
3. Sobre el control de constitucionalidad	546
4. A modo de conclusiones	550

**Quinta parte**  
**Procesos Transnacionales**

<b>La Jurisdicción Constitucional y Control de Convencionalidad de las Leyes</b>	
<i>Por Ernesto Rey Cantor</i>	557
I. Introducción: ¿Se ha erosionado la soberanía del Estado y la supremacía de la Constitución?	557
II. Control de convencionalidad	560
1. Nueva Competencia de la Corte Interamericana de derechos humanos	560
2. Conceptos	563
3. Clasificación	565
A. Control de Convencionalidad en sede internacional	565
B. Control de Convencionalidad en sede nacional	566
4. Primera etapa de la jurisprudencia	567
5. Segunda etapa de la jurisprudencia	574
A. Caso "La última tentación de Cristo" contra Chile	575
B. Caso "Barrios Altos" contra Perú	581
C. Caso Caesar contra Trinidad y Tobago	588
D. Caso Almonacid Arellano contra Chile	593
<b>El Debido Proceso en el Sistema Interamericano de Derechos Humanos</b>	
<i>Por Alfredo M. Vitolo</i>	599
<b>El Procedimiento Ante la Comisión Interamericana de Derechos Humanos</b>	
<i>Por Adelina Loianno</i>	639
1. Introducción	639
2. Perfil Institucional de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	644
3. El sistema de peticiones individuales según se trate de Estados partes de la Convención o Miembros de la OEA	645
4. El procedimiento para las denuncias individuales. Cuestiones de competencia	647
4.1. Competencia <i>ratione personae</i>	647
4.2. Competencia <i>ratione materiae</i>	649
4.3. Competencia <i>ratione temporis</i>	649
4.4. Competencia <i>ratione loci</i>	650
5. Requisitos para la consideración de peticiones	650
5.1. Agotamiento de la jurisdicción interna	651
5.2. Excepciones al requisito de agotamiento de la jurisdicción interna	653
5.3. Oportunidad para presentar la denuncia	654
6. Trámite de las peticiones	655
6.1. Etapa informativa	655
6.2. Etapa oral. Audiencias ante la Comisión	657
7. Solución amistosa	658
8. Naturaleza de los informes	659
9. Sometimiento del caso a la Corte	661
10. Efectos jurídicos de los informes	661
11. Mecanismos de seguimiento	663
12. Mecanismos cautelares para casos urgentes	663
13. Conclusiones	664

**Las Peticiones Individuales ante la Comisión Interamericana de Derechos Humanos o el Amparo Interamericano en Contexto**

<i>Por Ariel Dulitzky</i>	667
I. Introducción	668
II. Breves aproximaciones críticas a la situación actual del amparo interamericano	672
a) Un sistema desigual de protección	673
b) Un sistema desfinanciado	675
c) Incremento de denuncias recibidas y disminución de la capacidad de resolución de casos	676
d) Un sistema lento	677
e) Un sistema que duplica procedimientos	679
f) Un sistema con bajo índice de cumplimiento total de sus decisiones	680
g) Aumento del número de casos remitidos a la Corte	681
III. La situación regional de derechos humanos como punto de partida para definir el papel del amparo interamericano	682
IV. Un pequeño interludio sobre la legalización del sistema y en particular la judicialización del amparo interamericano	687
V. La necesidad de centralizar los Derechos Humanos dentro de la OEA	690
VI. La vinculación entre la Protección de la Democracia y la defensa de los Derechos Humanos	697
VII. La reforma del procesamiento del amparo interamericano: nuevos roles para la Comisión y para la Corte	698
a) La propuesta de reforma	699
b) Algunos de los beneficios de la propuesta	703
VIII. La necesidad de cambiar el perfil de trabajo de la comisión y algunas referencias a la Corte	705
IX. Conclusión	714

**De las Violaciones Masivas a los Patrones Estructurales. Nuevos Enfoques y Clásicas Tensiones en el Sistema Interamericano de Derechos Humanos**

<i>Por Víctor Abramovich</i>	717
1. Introducción	717
2. Cambio de roles en nuevos escenarios políticos	720
3. El SIDH como escenario del activismo transnacional y de la acción política de los gobiernos	728
4. Una agenda ampliada. Exclusión y degradación institucional	732
5. Los derechos en un escenario de desigualdad estructural	734
6. La efectividad de las decisiones. La articulación con los sistemas de justicia locales	744
7. Conclusión	755

**Los Mecanismos para la Fijación de Reparaciones Pecuniarias en el Proceso de Solución Amistosa del Sistema Interamericano de Derechos Humanos**

<i>Por Marcelo A. López Alfonsín</i>	757
1. La solución amistosa. Concepto y naturaleza jurídica	757
2. Procedencia y oportunidad	758
3. Idoneidad del acuerdo alcanzado. Supervisión de cumplimiento.	760
4. Distintos medios utilizados para el arribo a un arreglo amistoso entre las partes. Los tribunales ad-hoc para la determinación de reparaciones pecuniarias	761
5. El caso "Schiavini"	763
Síntesis del Laudo de 4 de diciembre de 2006	765
Tribunal Arbitral Ad Hoc para la Determinación de Reparaciones Pecuniarias en el Caso Schiavini vs. Argentina y su resolución de interpretación de 26 de Enero de 2007	765
Competencia	765
Obligación de reparar y principios a considerar	766

Daño material	768
a) Lucro cesante	768
b) Pérdida de la chance	769
c) Daño emergente	771
d) Daño patrimonial familiar	773
Daño inmaterial	773
Costas y gastos	775
Modalidad de cumplimiento	777
Puntos Resolutivos	778
Resolución del 26 de enero de 2007 sobre Interpretación del Laudo	780
Admisibilidad del recurso	780
6. A modo de conclusión	783

### **El Proceso Ante la Corte Interamericana de Derechos Humanos**

<i>Por Adelina Loianno</i>	785
1. El marco procesal. El reglamento y el estatuto de la Corte	785
2. Sometimiento del caso a la Corte	787
2.1. Elevación por el Estado	788
2.2. Sometimiento del caso por la Comisión	789
3. Determinación de la competencia	790
3.1. Competencia "ratione personae" La participación de la presunta víctima	790
3.2. Competencia "ratione materiae"	794
3.4. Competencia "ratione temporis"	795
3.5. La participación de los jueces ad hoc y de la nacionalidad del Estado demandado	796
4. Excepciones preliminares	797
5. Reglas generales del proceso ante la Corte	799
5.1. Idioma	800
5.2. Representación procesal	800
5.3. Cómputo de los plazos	801
5.4. Formalidades de los escritos y ordenamiento de expedientes	802
6. Procedimiento durante la etapa escrita inicial	803
6.1. <i>Amicus curiae</i>	805
7. Las audiencias durante la etapa oral	806
8. La prueba	807
9. Testigos y peritos	809
10. Procedimiento final escrito	810
11. Terminación anticipada del proceso	810
12. Medidas provisionales	811
13. La sentencia	814
14. Los recursos	815
15. Conclusiones	816

### **Las Sentencias de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en Materia de Reparaciones**

<i>Por Fabián Salvioli</i>	819
I. Introducción	819
II. La naturaleza y el alcance de la reparación en el sistema interamericano de derechos humanos	828
III. Los pedidos de reparaciones por parte de la representación de las víctimas, y las respuestas dadas en la jurisprudencia de la Corte Interamericana	831
IV. Las medidas de reparación pecuniaria: Daño emergente, lucro cesante y daño moral	834

V. Las medidas de reparación no pecuniarias	835
A. Medidas de restitución	836
B. Medidas de rehabilitación	839
C. Medidas de satisfacción	840
D. Las medidas de garantía de no repetición	845
E. Medidas que apuntan a la no repetición y a la satisfacción	850
F. Un Avance substancial en los criterios reparatorios: tender debidamente en cuenta la perspectiva de género	851
VI. Consideraciones finales	852

**La Corte Suprema de Justicia de la Nación y las decisiones de los Órganos Internacionales de Protección de los Derechos Humanos**

<i>Por Pablo L. Manili</i>	853
I. ¿La Corte Suprema de Justicia de la Nación, sigue siendo suprema?	853
II. Alcance de la competencia de los órganos internacionales	854
III. La reforma constitucional argentina de 1994 y la competencia de la CS	856
IV. El valor de las decisiones de los órganos internacionales de derechos humanos según la jurisprudencia de la CS	859
V. Las diferencias existentes entre las decisiones de los distintos órganos internacionales de derechos humanos	864
VI. ¿Las decisiones de los órganos internacionales de derechos humanos integran el Bloque de Constitucionalidad?	866
VII. Conclusiones	867