

CARLOS A. VALLEÓN
MEDIDAS CAUTELARES
FRENTE AL ESTADO.
CONTINUIDADES Y RUPTURAS

Análisis de la ley 25.834.
Resúmenes. Consideraciones teóricas.
Ejemplos interpretativos.
Clases. Descriptores y posturas.
La medida cautelar efectiva.
Objetividades constitucionales.

ADHOC

ÍNDICE

Capítulo I INTRODUCCIÓN

1. Una lectura preliminar. Continuidades y rupturas	17
2. La importancia de las medidas cautelares	18
2.1. En general	19
2.2. Frente al proceso administrativo	20
2.3. Frente a la acción de amparo	22
3. La jerarquía constitucional de las medidas cautelares. Las facultades del Congreso	22
4. La jurisprudencia de los tribunales internacionales	25
5. Las medidas cautelares: virtudes y miserias	29
6. Plan del trabajo	31

Capítulo II ANTECEDENTES MEDIATOS E INMEDIATOS

1. Contexto y mediatización de las medidas cautelares	35
2. El Congreso en acción	42
2.1. El discurso de apertura del Poder Ejecutivo de las sesiones del Congreso	42
2.2. El proyecto remitido	43
2.3. El trámite parlamentario	44
2.4. El texto definitivo. Su estructura	49

Capítulo III LOS REQUISITOS DE LA PRETENSIÓN CAUTELAR

1. Las palabras rectificadoras del legislador	55
2. Descripción general	55
3. La competencia	56
3.1. Consideraciones generales	56
3.2. Las excepciones	57
4. Objeto u causa	59
5. Tiempo	59
6. Los requisitos para su otorgamiento	60
7. La verosimilitud del derecho	62
8. El peligro en la demora	65
8.1. Consideraciones generales	65
8.2. Lo irreemplazable como daño irreparable y otras situaciones conexas	66
8.2.1. La pérdida no puede ser reemplazada	66
8.2.2. La pérdida solo puede ser reemplazada con dificultad	67
8.2.3. Los daños ocasionados son difíciles de cuantificar	67
8.2.4. El actor puede ser privado de legítimas ventajas tácticas	68
8.2.5. La situación conduce a la insolvencia o enfrenta a un insolvente	68
9. El interés público	69
10. La contracautela	72
10.1. Noción, fundamentos y principios generales	72
10.2. Clases	74
10.3. Oportunidad y mejoramiento	74
10.4. Exenciones	75
10.5. Problemas que se plantean	76
10.6. Distintas alternativas	77

Capítulo IV
CARACTERES Y ESTRUCTURA. LAS MEDIDAS CAUTELARES
EN PARTICULAR: LA REGULACIÓN ANTERIOR

1. Descripción general	83
2. Caracteres	83
3. Estructura. El informe previo de la autoridad demandada	88
3.1. El trámite en las medidas cautelares: la ley y la jurisprudencia	88
3.2. La bilateralidad previa al otorgamiento de las medidas cautelares	88
3.2.1. La unilateralidad cuestionada	88
3.2.2. Las alternativas: desde la unilateralidad a la bilateralidad plena	90
3.3. La bilateralidad consagrada	92
4. Las medidas cautelares en particular en su regulación anterior. Suspensivas y de carácter positivo. Otras variantes	94
4.1. La suspensión de la ejecución del acto administrativo	95
4.2. Medidas innovativas. Mandatos cautelares con contenido positivo	96
4.3. La coincidencia de la medida cautelar con el objeto de la demanda	98

Capítulo V
LAS MEDIDAS CAUTELARES EN PARTICULAR.
LAS MODIFICACIONES RELEVANTES

1. Descripción general	103
2. La suspensión de los efectos del acto estatal	103
3. La medida positiva	108
4. La medida de no innovar y otras medidas admisibles	112
5. Las medidas cautelares solicitadas por el Estado	114
6. La tutela urgente del interés público comprometido por la interrupción de los servicios públicos	115
7. El principio de idoneidad	118
8. La prohibición de regresividad en materia de derechos humanos	123
9. La cláusula de la vida digna	125
10. Las medidas cautelares en la acción de amparo	132
11. La cláusula de la afectación de los recursos y bienes del Estado	133
12. La contracautela frente al régimen anterior	134

Capítulo VI
LA VIGENCIA TEMPORAL DE LAS MEDIDAS CAUTELARES

1. Introducción. Plazos. Excepciones	139
1.1. Plazo menor a seis meses	140
1.2. Plazo superior a seis meses	140
1.3. Inexistencia de plazo	140
2. La duración de los procesos. Validez constitucional del plazo de vigencia de las medidas cautelares	141
2.1. Un problema irresuelto	141
2.2. Examen de la constitucionalidad del plazo	144
2.3. Excepciones al plazo	149
2.4. Variantes del plazo. El caso de la denominada medida cautelar autónoma	150
2.5. El cómputo del plazo	150

Capítulo VII OTRAS CUESTIONES

1. Descripción general	155
2. El ámbito de aplicación de la ley	155
3. El ámbito de aplicación temporal	156
3.1. Medidas cautelares solicitadas con posterioridad a la entrada en vigencia de la ley 26.854	157
3.2. Medidas cautelares solicitadas con anterioridad a la entrada en vigencia de la ley 26.854 y aún no resueltas	157
3.3. Medidas cautelares otorgadas con anterioridad a la entrada en vigencia de la ley 26.854	158
4. La aplicación de las normas del Código Procesal Civil y Comercial	158
5. Las cuestiones de competencia. La inhibitoria	160
5.1. Las cuestiones de competencia	160
5.2. La vía de la inhibitoria	161
5.2.1. Las reglas en el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	161
5.2.2. La inhibitoria en la nueva regulación	163
5.2.3. Evaluación	165
6. Los recursos admisibles. La cuestión de sus efectos	166
6.1. El recurso de apelación. La cuestión del efecto suspensivo y devolutivo. Los casos especiales	167
6.1.1. Aspectos generales	167
6.1.2. El efecto suspensivo en la acción de amparo	168
6.1.3. Consagración legislativa del efecto suspensivo para enervar la eficacia de la protección cautelar. El caso de la emergencia económica del Estado	171
6.1.4. Evaluación	172
6.2. Los recursos admisibles y sus efectos en la nueva regulación	177

Capítulo VIII SÍNTESIS Y EVALUACIÓN

1. Introducción	181
2. Continuidades y rupturas	181
2.1. Importancia y jerarquía constitucional	181
2.2. Virtudes y miserias	182
2.3. Los poderes del Congreso	182
2.4. La desmesurada extensión temporal de las medidas cautelares	183
2.5. Tres palabras rectificadoras del legislador y bibliotecas enteras se convierten en basura	183
2.6. Regulación integral del sistema cautelar	183
2.7. La prohibición de regresividad	184
2.8. La cláusula de la vida digna	184
2.9. Oír antes de cautelar	185
2.10. Protección cautelar con vigencia temporal limitada	185
2.11. Compositores e intérpretes	186
- Ley 26.854. Medidas cautelares en las causas en las que es parte o interviene el Estado nacional. Procesos excluidos	187
- Cuadro comparativo	193
- Bibliografía	203