

ENRIQUE M. FALCÓN

Director



FALCÓN – ROJAS – SALGADO

TRIONFETTI – VERDAGUER

Autores

# TRATADO DE DERECHO PROCESAL CONSTITUCIONAL

Tomo I

CUESTIONES GENERALES  
CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD  
RECURSO EXTRAORDINARIO FEDERAL  
ACCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	124401
Ubicación	F5408

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 - Tel. (011) 4373-0544 - C1013AAJ Buenos Aires

Salta 3464 - Tel. (0342) 455-5520 - S3000CMV Santa Fe

# ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO .....	9
---------------	---

## PRIMERA PARTE CUESTIONES GENERALES DEL PROCESO CONSTITUCIONAL

### CAPÍTULO I

#### EL DERECHO PROCESAL CONSTITUCIONAL

por ENRIQUE M. FALCÓN

1. Prolegómenos.....	13
2. Origen. La norma fundamental .....	17
3. Formación y desarrollo.....	18
4. La “fundación” kelseniana .....	21
5. La fundación evolutiva.....	24
6. Consolidación del Derecho Procesal Constitucional .....	25
7. Concepto .....	28
8. La supremacía constitucional.....	32
a) El concepto de supremacía constitucional.....	32
b) El Derecho Procesal Constitucional y los Tribunales Constitucionales.....	33
c) La cuestión de los tribunales especializados.....	34
d) Conclusión .....	34

✓ 9. Contenido.....	35
✓ a) Variabilidad .....	35
✓ b) Formación .....	36
✓ c) Campos individuales y comunes .....	36
✓ 1) La cuestión federal .....	37
2) Otras instituciones .....	37
3) El juicio político .....	37
✓ d) Campos no incluidos en esta obra.....	38
1) Los Derechos Humanos .....	38
2) El proceso colectivo .....	38
✓ 10. Relación con otras materias .....	38
a) Con el Derecho Constitucional .....	39
b) Con el Derecho Procesal Civil.....	41
c) Con el Derecho Procesal Penal .....	41
d) Con el Derecho Procesal Laboral .....	42
e) Con el Derecho Procesal Administrativo .....	43
f) Otras relaciones .....	44
✓ 11. El Derecho Procesal Constitucional y el proceso.....	46
✓ 12. La cuestión de la autonomía .....	47
✓ 13. La llamada jurisdicción constitucional .....	49
✓ 14. Estado actual de la cuestión constitucional.....	53

## CAPÍTULO II

### ✓ LA FUNCIÓN POLÍTICA Y LOS TRIBUNALES SUPERIORES

por ENRIQUE M. FALCÓN

1. Noción preliminar .....	57
✓ 2. Delimitación de la materia. El concepto de función política .....	62
✓ 3. El origen de la cuestión política de los tribunales superiores.....	65
a) Antecedentes .....	66
b) La doctrina del caso "Marbury vs. Madison".....	67
✓ 4. La evolución posterior .....	70
a) La Corte de Warren.....	71
b) El asesinato del presidente Kennedy .....	72

✓ 5. La Corte Argentina .....	73
✓ 6. Los fallos que admitieron y legitimaron gobiernos militares .....	74
✓ 7. Fallos que se sometieron a intereses del Poder administrador .....	76
a) El caso del Colegio Público de Abogados .....	77
b) Los casos de la mediación "obligatoria".....	79
c) De la gravedad institucional al <i>saltum</i> .....	83
d) La AFIP y la prescindencia del Poder Judicial .....	85
✓ 8. Fallos que fijaron líneas políticas constitucionales del Estado .....	92
a) Amparo.....	92
b) La ampliación del recurso extraordinario .....	93
c) La cuestión de la acción de inconstitucionalidad .....	94
d) El divorcio vincular.....	94
e) La verdad jurídica objetiva.....	96
f) Medidas cautelares. Medida cautelar innovativa.....	97
g) La igualación de los particulares y el Estado.....	98
h) Defensa en juicio.....	98
i) La inconstitucionalidad de oficio.....	99
j) El recurso ordinario de la ley 24.463 .....	102
k) El proceso colectivo .....	103
l) Droga para consumo personal .....	108
✓ 9. Fallos que se orientan hacia la limitación de poderes de otros estamentos jurídicos estadales y protegieron los derechos de los ciudadanos .....	110
a) Decretos de necesidad y urgencia. Impuestos.....	110
b) Facultades jurisdiccionales de los órganos administrativos.....	111
c) Leyes de emergencia. División de poderes .....	113
d) Jubilaciones .....	114
e) El caso de las ART.....	120
✓ 10. Fallos relacionados con el sistema económico del Estado .....	120
a) Ejecución de demandas contra la Nación .....	121
b) Las dificultades de la constitucionalidad del "corralito" financiero y sus derivados.....	122
1) El caso "Smith".....	122

2) El caso "San Luis" .....	123
3) El caso "Bustos" .....	123
✓ 11. Los caminos de la solución .....	124
a) El fallo "Massa" .....	125
1) La ampliación de Fayt .....	127
2) Las disidencias .....	128
3) La jurisprudencia posterior negatoria .....	129
4) La jurisprudencia a favor .....	131
b) La refinanciación hipotecaria .....	132
c) Depósitos judiciales .....	136
✓ 12. Fallos que marcan la división de poderes .....	139
a) Poder Ejecutivo contra Poder Legislativo .....	139
b) Gobiernos de facto vs. gobiernos constitucionales .....	140
c) La supremacía decisoria de la Corte .....	145
d) Los casos "Bussi" y "Patti" .....	145
✓ 13. Las luchas del poder .....	148
a) El Consejo de la Magistratura .....	148
b) Otro round entre la Corte y el Consejo <i>Anexo. Reglamento de Subrogaciones de</i> <i>los Tribunales Inferiores de la Nación</i> .....	151
c) Los tribunales internacionales .....	161
✓ 14. La cuestión de los fallos plenarios .....	164
15. Conclusiones .....	167

### CAPÍTULO III

#### LOS TRIBUNALES CONSTITUCIONALES

por ENRIQUE M. FALCÓN

1. La cuestión .....	169
✓ 2. Los sistemas .....	170
✓ 3. La división de los poderes .....	170
✓ 4. La creación de los tribunales constitucionales .....	174
✓ 5. El modelo concentrado y el modelo difuso .....	177

✓ 6. El modelo mixto .....	180
✓ 7. El tribunal constitucional en sí .....	182
✓ 8. Los tribunales constitucionales en la Argentina (remisión) .....	186
a) La Corte Suprema como tribunal de primera instancia o instancia única .....	186
b) La Corte Suprema como tribunal de alzada .....	189
9. Conclusiones preliminares .....	190
a) Especialización de los jueces .....	190
b) Jurisdicción y legislación .....	191

### CAPÍTULO IV

#### LAS CUESTIONES HISTÓRICO POLÍTICAS DEL AMPARO EN LA ARGENTINA

por ALEJANDRO VERDAGUER

1. Introducción .....	195
2. El reconocimiento del amparo .....	195
3. El inicio del camino amparístico .....	207
4. El caso "Siri" en el contexto histórico político .....	210
a) La situación político-social .....	210
b) Los entretelones del caso "Siri". El discurso de Orgaz .....	212
1) Desde el Análisis del Discurso .....	212
2) Los antecedentes jurídicos que cita (La Conferencia Nacional de Abogados de Santa Fe de 1940 y el caso "Casa de la Cultura") y también los que omite .....	215
c) El desarrollo del caso "Siri" .....	217
5. El caso "Bustos Nuñez" .....	219
6. El caso "Kot" .....	222
7. La situación político-social en el caso "Kot" .....	225
8. Visión sobre las soluciones jurisprudenciales en el amparo .....	229
✓ 9. La reglamentación que hace la Corte con posterioridad a los fallos "Siri" y "Kot" .....	229

✓ 10. El amparo: garantía de los derechos fundamentales .....	232
✓ 11. El amparo en la Constitución Nacional .....	235
✓ 12. La vigencia de la ley 16.986 a partir de la reforma constitucional.....	236
✓ 13. El amparo en la Convención Americana sobre Derechos Humanos .....	238

## CAPÍTULO V

### PRINCIPIOS Y FUNDAMENTOS CONSTITUCIONALES DEL DERECHO PROCESAL

por VÍCTOR TRIONFETTI

✓ 1. Introducción.....	241
✓ 2. Las aporías del Derecho Constitucional .....	243
✓ 3. La protección de la libertad como fundamento del Derecho Procesal .....	246
✓ 4. Los fundamentos constitucionales del Derecho Procesal según Clemente Díaz .....	250
✓ 5. El debido proceso adjetivo.....	252
a) El debido proceso según Carlos Santiago Nino .....	252
b) El debido proceso y una posible reformulación de sus límites.....	259
c) El derecho de defensa como garantía de enunciación.....	261
d) Las variables que presenta el debido proceso adjetivo .....	263
1) Acceso a la jurisdicción .....	263
2) Requisitos que debe reunir el órgano jurisdiccional o tribunal .....	267
3) Requisitos de oportunidad de intervención útil .....	269
6. Corolario .....	272

## SEGUNDA PARTE CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

### CAPÍTULO VI

#### SISTEMAS DE CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD. INTRODUCCIÓN

por VÍCTOR TRIONFETTI

✓ 1. Nociones .....	275
✓ 2. ¿Qué es una Constitución?.....	275
✓ 3. La agenda constitucional .....	278
✓ 4. Los desafíos de la justicia constitucional .....	279
✓ 5. Historia y evolución del control de constitucionalidad.....	281
✓ 6. Inglaterra .....	282
a) La Carta Magna.....	282
b) La figura y la obra de Coke.....	282
c) El caso "Bonham".....	284
✓ 7. Estados Unidos de América y la doctrina del <i>judicial review</i> .....	285
a) La Constitución de los Estados Unidos de América .....	285
b) El Federalista .....	288
c) Una aproximación normativa .....	293
d) "Marbury vs. Madison" .....	297
8. Los perfiles del caso "Marbury" .....	300
a) Los antecedentes jurisprudenciales.....	304
b) La sentencia .....	305
c) Actuación posterior de Marshall .....	309
✓ 9. El caso "Marbury" visto por la doctrina constitucional norteamericana desde una perspectiva no ortodoxa .....	310
a) "Marbury" examinado desde el campo de los estudios culturales del Derecho. El caso "Marbury" como el fin de la revolución.....	310
b) El caso "Marbury" y la construcción de un mito.....	322

✓ 10. Hans Kelsen y el modelo europeo.....	326
a) Una "demora" de doscientos años.....	326
✓ b) Kelsen y la Constitución.....	328
✓ c) Schmitt y la Constitución.....	335
d) Schmitt y la justicia constitucional.....	338
e) Kelsen y la justicia constitucional.....	341
f) ¿Cuáles deben ser los principios constitucionales del procedimiento de control de constitucionalidad?.....	345
✓ 11. Sistemas de control constitucionalidad. Modelos.....	349
a) Control de constitucionalidad concentrado, difuso y matices.....	349
b) Abstracto y concreto.....	351
c) Preventivo, sucesivo y cautelar.....	353
d) Efectos singulares o generales.....	355
✓ e) <i>Excursus</i> sobre el <i>common law</i> y la regla del <i>stare decisis</i> en el sistema jurídico de los EE. UU.....	356
✓ f) Control constitucional de oficio o a instancia de parte.....	362
g) Legitimación subjetiva, institucional y popular.....	364
h) Objeto sobre el que recae el control de constitucionalidad.....	369
i) Inconstitucionalidad por omisión.....	370
j) La acción de declarativa de constitucionalidad.....	374
k) Efectos de la sentencia con relación al tiempo.....	375
12. Tendencias en materia de control de constitucionalidad.....	376
a) Alemania.....	378
b) Francia.....	392
c) Italia.....	405
d) España.....	411
e) México.....	426
f) Colombia.....	432
g) Brasil.....	435

CAPÍTULO VII  
EL SISTEMA DE CONTROL DE  
CONSTITUCIONALIDAD EN ARGENTINA

por VÍCTOR TRIONFETTI

✓ 1. Antecedentes históricos.....	443
a) Las doctrinas de Alberdi.....	443
b) La Constitución y los constituyentes de 1853.....	448
c) Los cambios estructurales de 1860.....	449
✓ 2. El control jurisdiccional de constitucionalidad.....	450
✓ 3. Evolución jurisprudencial.....	455
a) Primera etapa. La consolidación de la revisión judicial.....	455
b) Segunda etapa. El caso "Sojo". Mitos y sombras.....	457
c) Tercera etapa. La consagración del criterio.....	462
✓ 4. Apostillas sobre el origen del Poder Judicial.....	463
✓ 5. Aspectos sustantivos del sistema de control de constitucionalidad federal.....	464
✓ 6. Carácter <i>difuso</i> del sistema de control de constitucionalidad federal.....	465
✓ 7. Carácter <i>concreto</i> del sistema de control de constitucionalidad federal.....	468
8. Legitimación.....	472
a) El principio "general".....	477
b) Nuevas legitimaciones, nuevos desafíos.....	480
c) El defensor del pueblo.....	489
✓ 9. Límites y nuevas fronteras del control de constitucionalidad.....	494
a) La doctrina de las cuestiones políticas no justiciables.....	495
b) Análisis del caso "Baker".....	505
c) La situación en Argentina. El caso "Cullen vs. Llerena".....	506
✓ 10. Control de constitucionalidad y arbitraje.....	515
✓ 11. Control de constitucionalidad y juicio político.....	518
✓ 12. El control de constitucionalidad y los tribunales administrativos.....	528

✓ 13. El control de constitucionalidad de oficio .....	536
a) La cuestión.....	537
b) El criterio de la Corte en distintos períodos.....	541
c) El caso "Mill de Pereyra" .....	546
d) El caso "Banco Comercial Finanzas" .....	562
✓ 14. Sistemas de control de constitucionalidad en el ámbito provincial y en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....	563
a) Provincia de Buenos Aires.....	566
b) Provincia de Catamarca .....	567
c) Provincia del Chaco .....	568
d) Provincia de Chubut .....	569
e) Provincia de Córdoba.....	569
f) Provincia de Corrientes.....	569
g) Provincia de Entre Ríos .....	569
h) Provincia de Formosa.....	570
i) Provincia de Jujuy.....	570
j) Provincia de La Pampa.....	571
k) Provincia de La Rioja.....	572
l) Provincia de Mendoza.....	573
m) Provincia de Misiones.....	573
n) Provincia de Neuquén.....	573
ñ) Provincia de Río Negro .....	574
o) Provincia de Salta .....	575
p) Provincia de San Juan.....	577
q) Provincia de San Luis.....	577
r) Provincia de Santa Cruz.....	577
s) Provincia de Santa Fe.....	577
t) Provincia de Santiago del Estero.....	578
u) Provincia de Tierra de Fuego, Antártida e islas del Atlántico Sur.....	579
v) Provincia de Tucumán .....	580
w) Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....	580
✓ 15. Control de convencionalidad .....	582

## TERCERA PARTE

### RECURSO EXTRAORDINARIO FEDERAL

#### CAPÍTULO VIII

#### ✓ INTRODUCCIÓN

por JORGE A. ROJAS

✓ 1. El principio de supremacía constitucional.....	587
a) La Constitución como fundamento primario del ordenamiento jurídico .....	587
b) La cuestión de la soberanía .....	588
c) Los Tratados y la Constitución .....	590
d) Constitucionalidad y convencionalidad .....	594
✓ 2. Control de constitucionalidad.....	595
a) El sistema difuso.....	595
b) El control de oficio.....	597
c) ¿Hacia un nuevo derrotero? .....	601
✓ 3. El recurso extraordinario federal .....	603
a) Caracterización.....	603
b) Naturaleza y ámbito operativo.....	607
c) Finalidad.....	608
✓ 4. Antecedentes históricos.....	610
✓ 5. Regulación legal .....	612

#### CAPÍTULO IX

#### ✓ REQUISITOS COMUNES

por JORGE A. ROJAS

✓ 1. Requisitos del REF.....	615
✓ 2. Tribunal de Justicia. Concepto.....	616
a) Organismos administrativos .....	616
b) Tribunales militares.....	618
c) Potestades jurisdiccionales de los entes reguladores .....	620

✓ d) Tribunales de disciplina .....	624
✓ e) Tribunales arbitrales .....	625
✓ 3. Existencia de un juicio o caso judicial .....	627
✓ a) Inexistencia .....	628
✓ b) Causa civil .....	629
✓ c) Tipos de procesos .....	630
✓ d) Legitimación .....	632
✓ 4. Cuestión justiciable y no justiciables .....	640
✓ 5. Gravamen .....	643
✓ 6. Subsistencia de los requisitos .....	645

## CAPÍTULO X

### ✓ REQUISITOS PROPIOS

por JORGE A. ROJAS

✓ 1. Cuestión federal. Concepto .....	647
✓ 2. Cuestiones federales simples .....	648
a) La interpretación de los tratados internacionales .....	650
b) Actuación de autoridades .....	653
✓ 3. Cuestiones federales complejas directas .....	654
✓ 4. Cuestiones federales complejas indirectas .....	656
✓ 5. Conflictos que no configuran cuestión federal .....	659
✓ 6. Relación directa e inmediata .....	661
✓ 7. Resolución contraria .....	663
a) Resolución contraria y cuestiones federales simples .....	664
b) El supuesto de las cuestiones federales complejas .....	664
c) Denegatoria implícita .....	665
d) Denegatoria del fuero federal .....	665
✓ 8. Sentencia definitiva .....	666
✓ 9. Distinto tipo de resoluciones .....	669

✓ 10. Superior tribunal de la causa .....	672
a) El caso "Cautana" .....	673
b) El caso "Municipalidad de Junín" .....	674
c) El caso "Jubert" .....	674
d) El caso "Strada" .....	676
e) Los casos "Christou" y "Di Mascio" .....	678

## CAPÍTULO XI

### REQUISITOS FORMALES

#### ✓ La Acordada de la Corte Suprema de Justicia de la Nación 4/2007

por ENRIQUE M. FALCÓN y JORGE A. ROJAS

✓ 1. Los nuevos requisitos del REF y la queja .....	683
✓ 2. La Acordada CSJN 4/2007 .....	686
✓ 3. Los fundamentos .....	686
✓ a) La aprobación del Reglamento .....	687
✓ b) Publicidad .....	688
✓ c) Vigencia .....	688
✓ d) El voto de Fayt .....	688
✓ 4. Las reglas para la interposición del recurso extraordinario federal .....	689
✓ 5. La carátula del REF .....	689
✓ 6. Los fundamentos del recurso .....	692
✓ 7. Reglas para la interposición de la queja por denegación del REF. Las formas .....	694
✓ 8. La queja. Los fundamentos .....	697
✓ 9. Elementos complementarios .....	698
a) <i>Iura novit curia</i> .....	698
b) Citas de fallos .....	699
c) Deserción del recurso .....	700
✓ 10. Recurso en forma <i>pauperis</i> .....	702

## CAPÍTULO XII

### REQUISITOS FORMALES Y PROCEDIMIENTO

por JORGE A. ROJAS

✓ 1. Planteo de la cuestión federal .....	703
✓ 2. Cuestión federal: ¿planteo o reserva? .....	704
✓ 3. Cuestión federal: planteo oportuno y sentencias arbitrarias .....	706
✓ 4. Mantenimiento de la cuestión federal en todas las instancias .....	708
✓ 5. Interposición del REF .....	709
a) Plazo .....	709
b) Forma y sustanciación .....	710
c) Recurso <i>in forma pauperis</i> .....	712
✓ 6. Los efectos respecto de la sentencia apelada en el REF .....	712
✓ 7. La actuación de la Corte .....	713
✓ 8. El pronunciamiento de la Corte .....	715
✓ 9. Caducidad .....	716
✓ 10. Fundamentación y autoabastecimiento .....	716

## CAPÍTULO XIII

### SENTENCIA ARBITRARIA

por JORGE A. ROJAS

✓ 1. El ámbito excepcional del REF. Antecedentes y caracterización .....	719
✓ 2. Delimitación de la sentencia arbitraria .....	720
✓ 3. La doctrina y la sentencia arbitraria .....	722
✓ 4. Clasificación de causales .....	726
✓ 5. Causales que hacen al objeto o tema de decisión .....	727
✓ 6. Causales que hacen a los fundamentos de la decisión .....	728
a) Causales que hacen al fundamento no normativo de la decisión (o fundamento de hecho) .....	730

b) Causales que hacen tanto al establecimiento del fundamento de hecho como normativo .....	732
---	-----

✓ 7. Causales que hacen a los efectos de la decisión .....	736
--	-----

## CAPÍTULO XIV

### GRAVEDAD INSTITUCIONAL, "PER SALTUM" Y "CERTIORARI"

por JORGE A. ROJAS

1. Introducción .....	739
✓ 2. La gravedad institucional .....	739
3. El caso "Jorge Antonio" .....	741
4. La evolución de la jurisprudencia .....	744
✓ 5. El recurso extraordinario <i>per saltum</i> .....	747
a) El caso "Margarita Belén" .....	750
b) El caso "Dromi" o "Aerolíneas Argentinas" .....	751
c) Algunas conclusiones previas .....	753
✓ 6. Otros casos de <i>per saltum</i> .....	755
7. Conclusiones sobre el <i>per saltum</i> en nuestro país .....	760
✓ 8. El principio de trascendencia .....	764
✓ 9. El <i>certiorari</i> . Caracterización .....	766
✓ 10. El <i>stare decisis</i> .....	771
✓ 11. La terminología de la Corte en el rechazo incausado del REF. ....	773

## CAPÍTULO XV

### EL RECURSO DE QUEJA

por JORGE A. ROJAS

1. Conceptualización .....	777
2. Interposición, carátula y plazos .....	778
3. Cómputo de plazos y ampliación .....	781
4. Forma .....	782
✓ 5. Depósito .....	783

✓ 6. Fundamentación.....	784
✓ 7. Trámite.....	786
✓ 8. Efectos.....	787
✓ 9. Sentencia.....	788

## CAPÍTULO XVI

### ✓ EL RECURSO EXTRAORDINARIO FEDERAL EN MATERIA PENAL

por ENRIQUE M. FALCÓN

1. Nociones.....	791
✓ 2. Las garantías constitucionales del proceso penal a través del REF y otras cuestiones.....	794
a) Decisiones administrativas.....	794
b) Control difuso y cuestiones de hecho.....	795
c) ¿En favor de quiénes están las garantías constitucionales?.....	796
d) Celeridad.....	797
✓ 3. Garantías en particular.....	799
a) Desarrollo del debido proceso.....	799
b) Presunción de inocencia ( <i>in dubio pro reo</i> ).....	801
c) La defensa en juicio.....	805
d) <i>Non bis in idem</i> . Garantía contra el doble juzgamiento.....	808
e) El derecho a no declarar contra uno mismo.....	812
f) El hábeas corpus.....	813
g) Derecho a tener abogado defensor.....	814
h) Recurso en <i>forma pauperis</i> .....	816
i) Los casos.....	820
✓ 4. La regla de exclusión. El fruto del árbol venenoso.....	820
✓ 5. Los supuestos anteriores a la sentencia definitiva.....	834
a) REF anterior a la sentencia definitiva.....	835
b) El REF en la instrucción.....	835
c) El REF en la excarcelación y eximición de prisión, y la prisión preventiva.....	837
d) Suspensión del juicio a prueba.....	839

✓ 6. Casos que definieron situaciones sustanciales y procesales.....	840
a) Cuestiones del derecho de fondo.....	840
b) El caso “Simón” y sus antecedentes.....	842
7. Procedimiento en el recurso extraordinario por resoluciones anteriores a la sentencia definitiva.....	846
a) Supuestos procesales de inconstitucionalidad.....	847
b) La independencia del Ministerio Público.....	847
c) La excarcelación.....	848
8. El trámite en el caso de la sentencia definitiva del proceso y la doble instancia.....	850
a) La normativa procesal penal.....	851
b) Alcance de la norma.....	851
c) Soluciones propuestas en el campo de la normativa recursiva.....	853
✓ 9. El tribunal superior de la causa.....	858
10. Queja por recurso extraordinario federal denegado.....	862
a) El sistema del CPPN.....	862
b) Críticas al sistema, aplicación de las reglas contenidas en el CPCCN.....	863
✓ 11. La cuestión del recurso indiferente.....	864
12. El REF a través del hábeas corpus colectivo.....	872
✓ 13. El REF y el fin de la casación intermedia. El caso “Casal”.....	885

## CUARTA PARTE

### LA ACCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD

#### CAPÍTULO XVII

#### LA ACCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD

por JOSÉ MARÍA SALGADO

##### A) PRELIMINAR

✓ 1. Noción.....	901
------------------	-----



√ 2. Tipos y caracteres .....	902
a) Según el órgano que lo realiza .....	902
b) Según el carácter del órgano .....	902
c) Según el contexto exigido para realizar el control: Abstracto o concreto .....	903
d) Según los sujetos legitimados. Restringida, amplia o popular .....	903
e) Según el alcance subjetivo de la decisión. Inter partes o erga omnes .....	904
f) Según los efectos de la decisión. Declarativo o constitutivo .....	904
g) Según el momento en que se ejerce el control. Previo o posterior .....	904
h) Según la vía que se ejerce el control principal o incidental .....	905
i) Según el objeto controlado .....	905
j) Según el aspecto de la norma que se controla .....	905
k) Según el parámetro utilizado a los fines del control. Singular o plural .....	905
√ 3. La acción de inconstitucionalidad en el orden nacional .....	905
a) Caracteres .....	905
b) Evolución .....	906
√ 4. La evolución de la acción de inconstitucionalidad en Estados Unidos .....	907
√ 5. La evolución de la acción de inconstitucionalidad en la Argentina .....	911
a) Hasta 1967. Los casos fallados en esta etapa .....	912
1) La consagración del artículo 322 del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación. Sus deficiencias .....	919
2) Necesidad de una acción de certeza puramente declarativa. ¿Era necesario legislar la "acción" declarativa de certeza? .....	921
b) Desde 1967 hasta 1985 .....	923
c) Después de 1985 .....	930
d) Síntesis .....	935

√ B) ACCIÓN DECLARATIVA DE CERTEZA CON CONTROL DE  
CONSTITUCIONALIDAD O ACCIÓN DECLARATIVA  
DIRECTA DE INCONSTITUCIONALIDAD

√ 6. Noción .....	936
7. Presupuestos .....	938
√ a) Existencia de una relación jurídica .....	939
b) Estado de incertidumbre .....	940
c) Daño en ciernes .....	941
d) No disponer de otro medio legal para ponerle término inmediatamente .....	947
√ 8. Tipo de proceso .....	949
9. Legitimación .....	950
√ a) El concepto en la CSJN .....	951
b) Fases activa y pasiva .....	958
c) La legitimación pasiva incierta .....	959
d) Diferencia entre ausencia de caso y ausencia de legitimación .....	961
√ 10. Medidas cautelares .....	963
a) Leyes sospechosas de inconstitucionalidad .....	968
b) Síntesis .....	970
√ 11. Perspectivas futuras de la acción declarativa de inconstitucionalidad .....	970
a) Inconsistencias del sistema de control de constitucionalidad .....	970
b) El <i>stare decisis</i> del <i>common law</i> y la propagación de la eficacia indirecta de la decisión .....	973
c) La inserción del sistema difuso en la tradición del <i>civil law</i> .....	976
d) La convergencia de ambos sistemas .....	980
√ 12. Cambios y posibilidades inmediatas .....	983
a) El caso colectivo como medio de control .....	983
b) Declaraciones de inconstitucionalidad internormativas <i>-facial challenger-</i> .....	984

c) Sentencias declarativas que trascienden la invalidación de la norma .....	986
1) Sentencia de acogimiento .....	988
2) Sentencia de rechazo .....	988
d) Sentencias interpretativas .....	988
e) Sentencias manipulativas .....	989
f) Sentencias aditivas o agregativas .....	989
g) Sentencias sustitutivas .....	989
h) Sentencia legislativa .....	990
✓ 11. Cambios y posibilidades mediatas .....	991

✓ **C) LA PRETENSIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD EN EL AMPARO FEDERAL**

✓ 12. Recorrido genealógico del amparo .....	992
✓ 13. La pretensión de inconstitucionalidad .....	994
a) Desde la creación del amparo hasta la ley 16.986 .....	994
b) Desde la ley 16.986 hasta el año 1994 .....	998
1) La ley 16.986 .....	998
2) Los casos fallados en esta etapa .....	999
c) Ideologías político-jurídicas .....	1003
1) El caso "Mariano Pujadas" .....	1003
2) Libertad de prensa .....	1004
3) Restricciones por gobiernos dictatoriales .....	1004
4) Gobiernos democráticos .....	1006
d) Desde la reforma de la Constitución en 1994 en adelante .....	1012
e) Síntesis .....	1014
14. Amparo y pretensión meramente declarativa .....	1015
15. El modelo de la Provincia de Buenos Aires .....	1016
a) Sistema mixto de control de constitucionalidad .....	1016
b) Antecedentes .....	1017
c) Carácter declarativo, preventivo y de condena .....	1018
d) Ponderación en abstracto o en concreto .....	1020
e) Objeto .....	1022
f) Legitimación .....	1023

g) Plazo de caducidad .....	1025
h) Traslado de la demanda .....	1026
i) Medidas probatorias y conclusión para definitiva .....	1026
j) La decisión y sus efectos .....	1027
k) Medidas cautelares .....	1028
l) Amparo y acción de inconstitucionalidad .....	1029
✓ 16. La acción de inconstitucionalidad en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....	1029
a) Sistema de control mixto .....	1029
b) Antecedentes .....	1030
1) Antes de la ley 402 .....	1032
2) Después de la ley 402 .....	1034
c) Objeto .....	1035
d) Procedencia .....	1036
e) Contenido .....	1038
f) Legitimación .....	1039
g) Admisibilidad de una nueva ADI. Simultaneidad entre la vía abstracta y la concreta .....	1040
h) Traslado de la demanda .....	1041
i) <i>Amicus curiae</i> .....	1042
j) Audiencia .....	1043
k) Notificación y publicación .....	1045
l) Efectos de la sentencia .....	1045
m) Imposición de costas y tasa de justicia .....	1047
n) Medidas cautelares .....	1047
ñ) Recurso extraordinario federal .....	1048

BIBLIOGRAFÍA GENERAL DEL TOMO I .....

ÍNDICE GENERAL DEL TOMO I .....