

**TRATADO  
GENERAL DE  
DERECHO PROCESAL  
ADMINISTRATIVO**



2ª EDICIÓN ACTUALIZADA

**TOMO II**

**JUAN CARLOS CASSAGNE**

*Director*

**LA LEY**

# INDICE GENERAL

Pág.

## TÍTULO QUINTO

### ETAPAS DEL PROCESO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA DEMANDA, LA CONTESTACIÓN DE LA DEMANDA, LA RECONVENCIÓN Y LAS EXCEPCIONES EN EL PROCESO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO

*Por Laura M. Monti y Mabel Vieito Ferreiro*

|      |  |    |
|------|--|----|
| I.   | Conceptos preliminares .....   | 3  |
| II.  | La demanda.....  | 5  |
|      | A) Determinación del monto .....   | 7  |
|      | B) La demanda debe interponerse ante juez competente.....  | 10 |
|      | C) Debe interponerse por quien posea capacidad para ser parte procesal y suficiente interés jurídico .....                   | 10 |
|      | D) Debe mencionarse el nombre y domicilio del demandado, que podrá ser el real, legal o especial constituido al efecto ..... | 10 |
|      | E) Debe designarse claramente la "cosa demandada" .....  | 11 |
|      | F) Los hechos .....  | 12 |
|      | G) El derecho .....  | 12 |
|      | H) Principio de congruencia .....  | 13 |
|      | I) La petición, en términos claros y positivos .....   | 16 |
|      | J) Cumplimiento de los requisitos de habilitación de la instancia en la demanda contencioso administrativa .....             | 17 |
|      | K) La prueba documental.....   | 17 |
| III. | Traslado de la demanda. Notificación de la demanda .....   | 19 |
| IV.  | Las excepciones .....  | 22 |
|      | A) Falta de personería.....  | 24 |
|      | B) Falta de legitimación.....  | 26 |

|  | Pág. |
|--|------|
| C) Defecto legal .....                 | 26   |
| D) Cosa juzgada .....                  | 27   |
| V. La contestación de la demanda ..... | 28   |
| VI. La reconvención .....              | 36   |
| VII. Conclusiones .....                | 37   |

## CAPÍTULO SEGUNDO

### LA PRUEBA EN EL PROCESO ADMINISTRATIVO A LA LUZ DE LA GARANTÍA CONSTITUCIONAL DE LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA Y EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD

*Por Eduardo Mertehikian*

|   |    |
|---|----|
| I. Introducción .....   | 39 |
| II. Breves notas sobre el tipo de proceso admisible en las disposiciones nacionales, de la Provincia de Buenos Aires y de la Ciudad de Buenos Aires ..... | 45 |
| A) Régimen nacional .....   | 45 |
| B) Provincia de Buenos Aires .....  | 47 |
| C) Ciudad de Buenos Aires .....   | 49 |
| III. La etapa probatoria en el proceso administrativo .....   | 50 |
| A) Anotaciones preliminares sobre la naturaleza del proceso administrativo y la función del juez .....  | 50 |
| B) ¿Qué significa "probar"? .....   | 55 |
| C) La carga de la prueba .....  | 56 |
| D) Criterio de apreciación de la prueba .....   | 60 |
| E) Ofrecimiento de la prueba .....  | 61 |
| F) Diligencias preliminares y producción de prueba anticipada .....   | 63 |
| IV. Apostillas sobre algunos de los medios de prueba admisibles .....   | 66 |
| A) Actuaciones administrativas .....  | 67 |
| B) Confesional .....  | 68 |
| C) Peritos .....  | 69 |
| V. Recapitulación sobre el papel del juez en el proceso administrativo y de la caracterización en este ámbito de las medidas para mejor proveer .....     | 71 |

## CAPÍTULO TERCERO

### TERMINACIÓN DEL PROCESO ADMINISTRATIVO

*Por Mabel Vieito Ferreiro y Laura Monti*

|                       |    |
|-----------------------|----|
| I. Introducción ..... | 77 |
|-----------------------|----|

|   | Pág. |
|---|------|
| II. El modo normal de terminación del proceso contencioso administrativo.....       | 78   |
| A) La sentencia definitiva .....  | 78   |
| B) Clasificación de las sentencias.....   | 79   |
| C) Requisitos de la sentencia .....   | 80   |
| III. Los modos anormales de terminación del proceso contencioso administrativo..... | 82   |
| A) Desistimiento .....  | 82   |
| 1) Especies de desistimiento .....  | 82   |
| 2) Oportunidad. Conformidad del demandado.....                                      | 85   |
| 3) Desistimiento de un órgano estatal.....  | 85   |
| B) Allanamiento .....   | 87   |
| 1) Oportunidad y efectos .....  | 88   |
| 2) Allanamiento por parte del Estado .....  | 89   |
| C) Transacción .....  | 89   |
| 1) Concepto .....   | 89   |
| 2) Forma y trámite.....   | 90   |
| 3) Características de la transacción en el proceso contencioso administrativo ..... | 91   |
| D) Conciliación.....  | 93   |
| E) Caducidad de la instancia .....  | 94   |
| 1) Concepto y fundamento .....  | 94   |
| 2) Requisitos para que opere.....   | 96   |
| 3) Plazos para que opere .....  | 97   |
| 4) Criterio para su interpretación .....  | 99   |
| 5) Caducidad de la instancia y prescripción de la acción....                        | 100  |

#### CAPÍTULO CUARTO

### EL PROCEDIMIENTO DE EJECUCIÓN DE SENTENCIAS EN EL PROCESO ADMINISTRATIVO

*Por Tomás Hutchinson*

|  |     |
|--|-----|
| I. Preliminar.....   | 104 |
| II. La ejecución de sentencias contra el Estado, la tutela judicial efectiva y la separación de poderes..... | 106 |
| III. Formas de cumplir la sentencia .....  | 110 |
| A) Principios generales.....   | 110 |
| B) Ejecución voluntaria .....  | 112 |
| C) Resistencia del obligado. Ejecución forzosa .....   | 113 |

|  | Pág. |
|--|------|
| IV. Efectos ejecutivos de la sentencia .....   | 113  |
| A) Consideraciones generales.....  | 113  |
| B) Requisitos de la eficacia ejecutiva.....  | 114  |
| V. El carácter declaratorio de las sentencias contra el Estado.....                            | 116  |
| VI. Proceso de ejecución forzosa.....  | 121  |
| A) Nociones generales .....  | 121  |
| B) Sujetos .....   | 121  |
| 1) Organó judicial .....   | 121  |
| 2) Legitimación activa .....   | 122  |
| 3) Legitimación pasiva.....  | 126  |
| C) Requisito de la eficacia ejecutiva de la sentencia en relación al sujeto .....              | 126  |
| 1) Ejecución directa .....   | 126  |
| 2) Ejecutar y hacer ejecutar .....   | 126  |
| 3) Facultad de sustituir el órgano judicial al administrativo que no cumple la sentencia ..... | 127  |
| D) Trámites para la ejecución de las sentencias.....   | 127  |
| E) Distintos supuestos de ejecución forzosa .....  | 128  |
| 1) Sentencia condenatoria a una actividad de hacer .....                                       | 128  |
| 2) Caso de las obligaciones de no hacer.....   | 131  |
| 3) Condena a entregar una cosa (dar cosa cierta).....  | 131  |
| 4) Caso de las obligaciones de dar sumas de dinero: sistema general .....                      | 132  |
| a) En el orden nacional.....   | 132  |
| b) En los ordenamientos provinciales.....  | 136  |
| VII. Potestad sustitutiva del órgano judicial (sustitución del sujeto obligado).....           | 143  |
| A) Consideraciones generales.....  | 143  |
| B) Límites a la sustitución del sujeto obligado .....  | 145  |
| 1) Límites de aplicación procesal .....  | 145  |
| 2) ¿Hay obligaciones personalísimas en el caso del Estado?                                     | 145  |
| 3) La discrecionalidad administrativa.....   | 147  |
| VIII. Inejecución o ejecución anormal de las sentencias .....                                  | 150  |
| A) Inejecución de las sentencias por imposibilidad de su cumplimiento.....                     | 150  |
| B) Incumplimiento indirecto de las sentencias.....   | 150  |
| C) Expropiación .....  | 151  |
| IX. Límites a la ejecución debida de las sentencias .....                                      | 152  |
| A) Sustitución o inejecución de la sentencia .....   | 152  |

|                                      |      |
|--------------------------------------|------|
|                                      | Pág. |
| 1) Consideraciones generales .....   | 152  |
| 2) Fundamentos de la medida .....    | 153  |
| 3) Indemnización.....                | 154  |
| 4) Causas.....                       | 154  |
| B) Inembargabilidad.....             | 155  |
| 1) Apreciaciones preliminares .....  | 155  |
| 2) Constituciones provinciales ..... | 157  |
| 3) Los Códigos.....                  | 159  |
| 4) En el orden nacional.....         | 160  |
| X. Conclusión .....                  | 160  |

## CAPÍTULO QUINTO

### LA COSA JUZGADA EN EL PROCESO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO

*Por Julio Pablo Comadira y Fernando M. Lagarde*

|  |     |
|--|-----|
| I. Concepto y caracteres .....   | 163 |
| II. Fundamento.....  | 166 |
| III. Distinción entre cosa juzgada y efectos materiales o naturales de la sentencia.....   | 167 |
| IV. Cosa juzgada formal y material .....   | 169 |
| A) La distinción entre cosa juzgada “formal” y “material o sustancial” .....   | 169 |
| B) El problema en el amparo individual .....   | 171 |
| C) Las medidas cautelares.....   | 178 |
| V. Límites de la cosa juzgada.....   | 179 |
| A) Límites subjetivos.....   | 181 |
| 1) La cuestión de los efectos de la sentencia que declara la nulidad de un reglamento o la inconstitucionalidad de una ley ..... | 183 |
| 2) Las acciones colectivas.....  | 196 |
| a) Introducción. Nuestra opinión.....  | 196 |
| b) La jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación. El caso “Halabi” .....  | 200 |
| c) Algunos casos de tribunales federales inferiores.....   | 207 |
| d) El derecho positivo: la Ley General del Ambiente y la Ley de Defensa del Consumidor .....                                     | 208 |
| B) Límites objetivos .....   | 210 |
| VI. Reflexiones finales .....  | 214 |

## CAPÍTULO SEXTO

## RECURSOS CONTRA LAS SENTENCIAS

*Por Gustavo D. Spacarotel*

|      |  |     |
|------|--|-----|
| I.   | Introducción.....  | 216 |
| II.  | Proceso revisor de segunda instancia .....   | 217 |
|      | A) Los recursos como medios de impugnación .....   | 217 |
|      | B) Las partes legitimadas para recurrir .....  | 218 |
|      | C) Clasificación .....   | 221 |
| III. | Recursos ordinarios.....   | 223 |
|      | A) Recurso de aclaración.....  | 223 |
|      | 1) Conceptualización. Problemática .....   | 224 |
|      | 2) La aclaratoria. Efectos. Interrupción del plazo para recurrir .....                                   | 224 |
|      | 3) El régimen de la aclaratoria en el sistema del contencioso administrativo provincial.....             | 228 |
|      | 4) Ambito de aplicación. Límites .....   | 228 |
|      | 5) Régimen de la aclaratoria en el sistema del CCAyTGC ...   | 232 |
|      | 6) Resoluciones susceptibles de aclaratoria .....  | 232 |
|      | 7) Aclaratoria. Algunas singularidades .....   | 234 |
|      | i) ¿Es posible la aclaratoria de la aclaratoria?.....  | 234 |
|      | ii) ¿Es posible la aclaratoria en Cámara? .....  | 235 |
|      | B) Recurso de reposición.....  | 235 |
|      | 1) Concepto .....  | 235 |
|      | 2) Régimen legal. Singularidades .....   | 236 |
|      | 3) Recurso de revocatoria y apelación en subsidio .....  | 237 |
|      | 4) Supuestos .....   | 239 |
|      | 5) El recurso de reposición en CCAyT .....   | 241 |
|      | C) Recurso de apelación.....   | 242 |
|      | 1) Generalidades.....  | 242 |
|      | 2) Sujetos habilitados para apelar .....   | 243 |
| IV.  | El régimen de la apelación en el Código Contencioso Administrativo de la Provincia de Buenos Aires ..... | 246 |
|      | A) Presupuestos.....   | 246 |
|      | 1) Admisibilidad.....  | 247 |
|      | 2) Admisibilidad. Oportunidad. Organó habilitado.....  | 250 |
|      | 3) Procedencia.....  | 252 |
|      | 4) Efectos .....   | 254 |
|      | 5) Modos de concesión.....   | 255 |

|  | Pág. |
|--|------|
| B) Procedimiento en segunda instancia .....  | 257  |
| C) Recurso de apelación. Efectos.....  | 259  |
| D) Pretensiones. Trámite recursivo. Singularidades .....                           | 261  |
| 1) Acción declarativa de certeza .....   | 261  |
| 2) Cesación de vías de hecho (art. 12 inc. 5 CPCA).....                            | 262  |
| 3) Amparo por mora .....   | 263  |
| 4) Recurso directo de los Colegios y Cajas Previsionales.....                      | 263  |
| 5) Recurso directo del Tribunal de Cuentas y Tribunal Fiscal<br>de Apelación ..... | 265  |
| 6) Procesos especiales (arts. 67 , 71 y CCAPBA) .....                              | 265  |
| E) Poderes del Tribunal.....   | 265  |
| F) El recurso de apelación en el CCAyTBA.....                                      | 267  |
| V. Recurso de nulidad.....   | 273  |
| VI. La queja .....   | 276  |
| VII. Recursos extraordinarios. Breves consideraciones.....                         | 279  |
| A) Provincia de Buenos Aires .....   | 279  |
| B) Gobierno de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....                             | 282  |
| 1) Recurso de inconstitucionalidad.....  | 283  |
| 2) Apelación ordinaria ante el Tribunal Superior de Justicia                       | 285  |

## CAPÍTULO SÉPTIMO

### EJECUCIÓN DE SENTENCIAS CONTRA EL ESTADO NACIONAL

*Por Pablo O. Gallegos Fedriani*

|  |     |
|--|-----|
| I. Ambito nacional.....                                    | 289 |
| A) Ejecución de sentencias contra el Estado Nacional ..... | 291 |
| II. Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....                  | 323 |
| III. Provincia de Buenos Aires.....                        | 326 |
| IV. Provincia de Catamarca .....                           | 327 |
| V. Provincia del Chaco.....                                | 329 |
| VI. Provincia de Córdoba .....                             | 330 |
| VII. Provincia de Corrientes.....                          | 331 |
| VIII. Provincia de Entre Ríos .....                        | 332 |
| IX. Provincia de Formosa.....                              | 332 |
| X. Provincia de Jujuy .....                                | 332 |
| XI. Provincia de La Pampa .....                            | 333 |
| XII. Provincia de La Rioja .....                           | 334 |

|   | Pág. |
|---|------|
| XIII. Provincia de Mendoza.....             | 334  |
| XIV. Provincia de Misiones .....            | 334  |
| XV. Provincia de Neuquén.....               | 335  |
| XVI. Provincia de Salta .....               | 336  |
| XVII. Provincia de Santa Cruz .....         | 336  |
| XVIII. Provincia de Santa Fe .....          | 336  |
| XIX. Provincia de Santiago del Estero ..... | 337  |
| XX. Provincia de Tierra del Fuego .....     | 337  |
| XXI. Provincia de Tucumán .....             | 338  |

## TÍTULO SEXTO

### LA PROTECCIÓN CAUTELAR

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### LAS MEDIDAS CAUTELARES CONTRA LA ADMINISTRACIÓN

*Por Ezequiel Cassagne*

|   |     |
|---|-----|
| I. De las medidas cautelares en general .....   | 343 |
| A) Concepto.....  | 343 |
| B) Naturaleza jurídica.....   | 345 |
| C) Fundamento y caracteres .....  | 348 |
| 1) Accesorias o instrumentales .....  | 350 |
| 2) Provisionales .....  | 351 |
| 3) Son inaudita pars.....   | 351 |
| 4) Fungibles .....  | 352 |
| D) Clasificaciones.....   | 352 |
| E) Las medidas autosatisfactivas .....  | 356 |
| F) Presupuestos para el otorgamiento de las medidas cautelares .....                      | 357 |
| 1) Verosimilitud del derecho ( <i>fumus boni iuris</i> ).....                             | 357 |
| 2) Peligro en la demora ( <i>periculum in mora</i> ) .....                                | 359 |
| 3) Prestación de una contracautela .....  | 361 |
| 4) Falta de identidad entre el objeto de la pretensión cautelar y la acción de fondo..... | 362 |
| G) Consideraciones comunes .....  | 364 |
| 1) Competencia.....   | 364 |
| 2) Apelación de las resoluciones cautelares .....   | 364 |

|   | Pág. |
|---|------|
| II. De las medidas cautelares contra la Administración.....   | 367  |
| A) Consideraciones generales. El interés público .....  | 367  |
| B) La suspensión judicial de los efectos del acto administrativo .....  | 370  |
| C) La polémica en la doctrina respecto a los presupuestos requeridos para la suspensión judicial de los efectos del acto..... | 373  |
| D) Las medidas positivas contra la Administración .....   | 377  |
| E) Las medidas cautelares frente a los hechos de la Administración.....   | 379  |
| F) Las medidas autónomas contra la Administración.....  | 379  |
| G) Las medidas precautelares contra la Administración .....   | 381  |
| H) La batalla por las medidas cautelares (o contra) .....   | 382  |

## CAPÍTULO SEGUNDO

### LAS MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCESO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO Y TRIBUTARIO DE LA CIUDAD DE BUENOS AIRES A LA LUZ DE SU INTERPRETACIÓN JUDICIAL

*Por Gabriela Seijas*

|  |     |
|--|-----|
| I. Introducción.....   | 388 |
| II. Régimen legal.....   | 389 |
| III. El concepto de las medidas cautelares .....   | 391 |
| IV. La tutela cautelar como derivación del derecho a una tutela judicial efectiva.....   | 391 |
| V. El privilegio de la ejecutoriedad de los actos administrativos .....  | 394 |
| A) Su objeto es garantizar los efectos de un proceso (art. 177 CCAyT) .....  | 395 |
| B) Se contemplan las medidas de contenido positivo (art. 177 CCAyT) .....  | 397 |
| C) El Código despeja el posible obstáculo referido a que el objeto de la cautelar coincida con la pretensión de fondo (art. 177 CCAyT) .....                             | 399 |
| D) Aun cuando no estén expresamente previstas en el código (art. 177 CCAyT) .....  | 399 |
| E) Subsisten mientras duren las circunstancias que las determinaron. En cualquier momento en que éstas cesaren se puede requerir su levantamiento (art. 182 CCAyT) ..... | 400 |
| F) Mutabilidad .....   | 402 |
| G) Postergación del contradictorio.....  | 404 |

|   | Pág. |
|---|------|
| H) El principio según el cual los jueces deben atender a la situación existente a la fecha en que emiten su pronunciamiento debe ser observado también para la resolución de medidas cautelares .....   | 405  |
| I) De los caracteres señalados se desprende otro, que es la condición de urgente de la medida cautelar, criterio que remite a la necesaria celeridad con que han de tramitarse y resolverse los procedimientos cautelares en aras a garantizar la protección de las situaciones jurídicas afectadas ..... | 406  |
| VII. Requisitos genéricos de procedencia. Verosimilitud del derecho y peligro en la demora .....  | 407  |
| A) El concepto de <i>periculum in mora</i> y su reglamentación .....  | 408  |
| B) El <i>fumus boni iuris</i> .....   | 411  |
| C) Ponderación. Interés público .....   | 412  |
| D) Contracautela .....  | 415  |
| VIII. Competencia .....   | 417  |
| IX. Suspensión de los efectos del acto administrativo .....   | 418  |
| X. Medida cautelar y prejuzgamiento .....   | 423  |
| XI. Medidas autosatisfactivas .....   | 424  |
| XII. Medidas autónomas .....  | 428  |
| XIII. Amparo y medida cautelar .....  | 431  |
| XIV. Medidas cautelares y ejecuciones fiscales iniciadas .....  | 432  |
| XV. Medidas cautelares y sanciones tributarias .....  | 434  |
| XVI. El artículo 9º del CCAyT .....   | 436  |
| XVII. Caducidad de las medidas cautelares .....   | 437  |
| A) Cuestiones electorales: cautelar autónoma o medida autosatisfactiva .....  | 440  |
| B) Acción declarativa de inconstitucionalidad .....   | 441  |
| C) Medidas cautelares y procedencia de recursos extraordinarios .....   | 443  |
| XIX. Conclusiones .....   | 444  |

### CAPÍTULO TERCERO

#### LAS MEDIDAS DE URGENCIA O LAS LLAMADAS MEDIDAS AUTOSATISFACTIVAS

*Por Javier I. Barraza*

|   |     |
|---|-----|
| I. Introducción .....                                     | 448 |
| II. Los procesos monitorios y los procesos urgentes ..... | 450 |
| A) Procesos de estructura monitoria .....                 | 450 |

|  | Pág. |
|--|------|
| B) Antecedentes históricos y doctrinales de los procesos monitorios.....                             | 450  |
| C) Procesos de estructura monitoria puros e impuros .....  | 451  |
| 1) El proceso monitorio puro. El modelo alemán .....   | 451  |
| 2) El proceso monitorio impuro .....   | 452  |
| D) Los procesos urgentes.....  | 453  |
| 1) Los procesos urgentes en el derecho comparado.....  | 453  |
| Brasil .....   | 453  |
| Italia .....   | 454  |
| Francia y el derecho común.....  | 454  |
| Francia y el derecho administrativo.....   | 455  |
| El Mercosur .....  | 456  |
| Colombia .....   | 457  |
| Chile.....   | 458  |
| III. Una aproximación de la doctrina .....   | 458  |
| IV. Diversas denominaciones.....   | 459  |
| V. Mi definición: las medidas de urgencia .....  | 460  |
| A) Precisión terminológica.....  | 460  |
| B) ¿Qué es definir? .....  | 461  |
| C) Estructura de una definición.....   | 462  |
| D) Modos de definir .....  | 462  |
| E) Mi definición de medidas de urgencia .....  | 464  |
| VI. El origen de las medidas de urgencia.....  | 464  |
| VII. Una creación pretoriana y doctrinaria .....   | 465  |
| A) Los fundamentos jurídicos.....  | 465  |
| VIII. Caracteres de las medidas de urgencia.....   | 466  |
| A) Autonomía .....   | 466  |
| B) Evidencia, peligro y urgencia .....   | 467  |
| C) Diligenciamiento.....   | 468  |
| D) Resultado .....   | 468  |
| E) Contracautela .....   | 468  |
| IX. Diferencias con las medidas cautelares.....  | 469  |
| X. Similitudes con las medidas cautelares .....  | 469  |
| XI. La recepción en la jurisprudencia .....  | 470  |
| A) La Corte Suprema de Justicia de la Nación y el caso “Camacho Acosta”. <i>¿Leading case?</i> ..... | 471  |
| B) Hechos del fallo “Camacho Acosta” .....   | 472  |
| C) Fundamentos de la Corte .....   | 473  |
| D) La posición de Gallegos Fedriani respecto del fallo .....   | 473  |

|  | Pág. |
|--|------|
| E) La tesis de Roberto Luqui .....   | 473  |
| F) Mi posición .....   | 474  |
| G) La Corte Suprema de Justicia de la Nación y otros pronun-<br>ciamientos ..... | 474  |
| H) El caso "Susana Beatriz Orlando" .....  | 475  |
| I) El caso "Brígida Díaz" .....  | 475  |
| J) El caso "Enzo Sánchez" .....  | 476  |
| XII. Nuevos derroteros.....  | 476  |
| A) Razones de su establecimiento .....   | 477  |
| B) La recepción legislativa.....   | 477  |
| C) El derecho de defensa como garantía constitucional .....                      | 479  |
| D) El factor temporal.....   | 480  |
| E) El principio de libre demandabilidad.....                                     | 481  |
| XIII. Propuestas .....   | 481  |

## TÍTULO SÉPTIMO

### PROCESOS ESPECIALES

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### CUESTIONES SOBRE EL AMPARO

*Por Jorge H. Sarmiento García y Javier Urrutigoity*

|   |     |
|---|-----|
| I. Introducción.....  | 487 |
| II. Relación del amparo con la materia procesal administrativa.....   | 491 |
| III. Remedio residual o supletorio.....   | 494 |
| IV. Arbitrariedad o ilegalidad manifiestas.....   | 499 |
| V. Agravio grave o irreparable .....  | 503 |
| VI. Agravio y conducta del afectado.....  | 505 |
| VII. Alegación y prueba .....   | 506 |
| VIII. Amparo y ámbitos de competencias .....  | 507 |
| IX. Excesivo rigorismo ritual.....  | 508 |
| X. Plazo de articulación y caducidad.....   | 508 |
| XI. Término para recurrir administrativamente y procedimiento ad-<br>ministrativo puramente ritual .....        | 511 |
| XII. Los derechos de incidencia colectiva o intereses difusos .....   | 511 |
| XIII. El amparo del artículo 43 de la Constitución Nacional también<br>requiere de la cuestión justiciable..... | 511 |

|   |      |
|---|------|
|   | Pág. |
| XIV. Las cuestiones políticas y los actos de gobierno ..... | 517  |
| XV. Un esquema clasificatorio de la jurisprudencia.....     | 538  |

CAPÍTULO SEGUNDO

AMPARO POR MORA

*Por Iván F. Budassi*

|  |     |
|--|-----|
| I. El silencio de la Administración .....                  | 551 |
| II. La inactividad formal de la Administración .....       | 554 |
| A) El silencio administrativo .....                        | 554 |
| B) Silencio positivo .....                                 | 556 |
| C) Silencio negativo .....                                 | 558 |
| D) La queja.....   | 562 |
| III. Relación entre el silencio y el amparo por mora ..... | 565 |
| A) La polémica por el fallo “Dinet” .....                  | 567 |
| IV. El derecho a peticionar ante las autoridades.....      | 569 |
| A) La Constitución Nacional .....                          | 569 |
| B) Fuentes supranacionales .....                           | 570 |
| C) La LNPA.....  | 570 |
| V. El amparo por mora. Regulación en la LNPA .....         | 571 |
| A) El artículo 28 .....                                    | 571 |
| B) Antecedentes .....                                      | 572 |
| C) Legitimación activa .....                               | 573 |
| D) Legitimación pasiva .....                               | 575 |
| 1) La “autoridad administrativa” como sujeto pasivo .....  | 575 |
| 2) El Presidente .....                                     | 576 |
| 3) Los otros poderes.....                                  | 577 |
| 4) Otros casos .....                                       | 578 |
| E) Competencia .....                                       | 581 |
| F) Características de la acción .....                      | 586 |
| 1) Amparo y amparo por mora .....                          | 586 |
| 2) Régimen procesal aplicable.....                         | 590 |
| 3) Requisitos de procedencia.....                          | 592 |
| G) ¿Acción bilateral o unilateral?.....                    | 597 |
| H) Trámite.....  | 600 |
| I) La sentencia del amparo por mora .....                  | 604 |
| J) Apelación .....   | 607 |
| K) Costas .....  | 610 |

|  | Pág. |
|--|------|
| VI. La regulación del amparo por mora en las provincias .....        | 611  |
| A) Buenos Aires .....  | 612  |
| 1) Marco normativo .....   | 612  |
| 2) Comentario .....  | 613  |
| B) Catamarca.....  | 617  |
| 1) Marco normativo .....   | 617  |
| a) Constitución Provincial .....                                     | 617  |
| b) Ley 4795 .....  | 618  |
| 2) Comentario .....  | 621  |
| C) Chaco .....   | 623  |
| 1) Marco normativo .....   | 623  |
| a) Constitución Provincial .....                                     | 623  |
| 2) Comentario .....  | 623  |
| D) Chubut .....  | 624  |
| 1) Marco normativo .....   | 624  |
| a) Constitución Provincial (del año 1957 reformada en<br>1994).....  | 624  |
| 2) Comentario .....  | 624  |
| E) Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....                              | 625  |
| 1) Marco normativo .....   | 625  |
| a) Estatuto de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....               | 625  |
| 2) Comentario .....  | 626  |
| F) Córdoba .....   | 628  |
| 1) Marco normativo .....   | 628  |
| a) Constitución .....  | 628  |
| b) Ley 8508 .....  | 629  |
| 2) Comentario .....  | 632  |
| G) Corrientes .....  | 634  |
| 1) Marco normativo .....   | 634  |
| a) Ley 3460 .....  | 634  |
| 2) Comentario .....  | 635  |
| H) Formosa .....   | 637  |
| 1) Marco normativo .....   | 637  |
| a) Decreto-ley 971/1980 de Procedimientos Administra-<br>tivos ..... | 637  |
| 2) Comentario .....  | 638  |
| I) Jujuy.....  | 638  |
| 1) Marco normativo .....   | 638  |
| a) Constitución .....  | 638  |

|   | Pág. |
|---|------|
| 2) Comentario .....                                 | 639  |
| J) La Pampa .....                                   | 640  |
| 1) Marco normativo .....                            | 640  |
| a) Ley 951: Procedimiento administrativo.....       | 640  |
| 2) Comentario .....                                 | 641  |
| K) La Rioja.....                                    | 642  |
| 1) Marco normativo .....                            | 642  |
| a) Constitución .....                               | 642  |
| 2) Comentario .....                                 | 643  |
| L) Río Negro .....                                  | 644  |
| 1) Marco normativo .....                            | 644  |
| a) Constitución .....                               | 644  |
| 2) Comentario .....                                 | 644  |
| M) Salta.....                                       | 644  |
| 1) Marco normativo .....                            | 644  |
| a) Constitución .....                               | 644  |
| 2) Comentario .....                                 | 646  |
| N) San Juan .....                                   | 646  |
| 1) Marco normativo .....                            | 646  |
| a) Ley 3784. Procedimiento administrativo.....      | 646  |
| 2) Comentario .....                                 | 647  |
| O) San Luis .....                                   | 647  |
| 1) Marco normativo .....                            | 647  |
| a) Constitución .....                               | 647  |
| b) Ley 5474. Ley de amparo .....                    | 648  |
| 2) Comentario .....                                 | 651  |
| P) Santiago del Estero .....                        | 653  |
| 1) Marco normativo .....                            | 653  |
| a) Constitución .....                               | 653  |
| 2) Comentario .....                                 | 653  |
| Q) Santa Cruz.....                                  | 656  |
| 1) Marco normativo .....                            | 656  |
| a) Ley 1260 de procedimientos administrativos ..... | 656  |
| 2) Comentario .....                                 | 657  |
| R) Tierra del Fuego.....                            | 657  |
| 1) Marco normativo .....                            | 657  |
| a) Constitución .....                               | 657  |
| b) Ley 141. Procedimiento administrativo .....      | 658  |
| 2) Comentario .....                                 | 658  |

|                                  | Pág. |
|----------------------------------|------|
| S) Tucumán .....                 | 659  |
| 1) Marco normativo .....         | 659  |
| a) Constitución .....            | 659  |
| b) Ley 6944 .....                | 659  |
| 2) Comentario .....              | 660  |
| VII. Algunas notas finales ..... | 662  |

### CAPÍTULO TERCERO

#### HÁBEAS DATA: UNA ESPECIE DE ACCIÓN DE AMPARO

*Por Estela B. Sacristán*

|  |     |
|--|-----|
| I. Introducción.....   | 663 |
| II. Planteo.....   | 666 |
| III. La letra del art. 43.....                                       | 667 |
| IV. El espíritu de la norma .....                                    | 668 |
| V. La óptica del convencional constituyente .....                    | 673 |
| VI. Primeras manifestaciones doctrinarias .....                      | 680 |
| VII. La Ley de Protección de Datos.....                              | 683 |
| VIII. Manifestaciones doctrinarias posteriores a la ley 25.326 ..... | 686 |
| IX. La jurisprudencia.....   | 689 |
| A) Los tribunales inferiores.....                                    | 690 |
| B) La Corte Suprema.....   | 702 |
| X. Reflexiones finales .....   | 704 |

### CAPÍTULO CUARTO

#### ASPECTOS CONTENCIOSOADMINISTRATIVOS DEL DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN EN PODER ESTATAL

*Por Estela B. Sacristán*

|   |     |
|---|-----|
| I. Planteo.....   | 710 |
| II. Una necesaria delimitación .....  | 715 |
| III. Legitimados activos y pasivos.....   | 716 |
| A) Los circuitos.....   | 717 |
| B) Legitimación activa.....   | 724 |
| C) Legitimación pasiva .....  | 730 |
| IV. Las distintas vías procesales .....   | 732 |
| A) Medida cautelar a fin de que un órgano se abstenga impulsar un procedimiento o se abstenga de emitir un acto hasta tanto se tome vista de las actuaciones bajo el art. 30, RPA ..... | 733 |

|  | Pág. |
|--|------|
| B) Medida cautelar a fin de que un órgano brinde acceso a la información contenida en un expediente que no trasunta ejercicio de la función administrativa ..... | 735  |
| C) Acción de amparo y nulidad del acto denegatorio de la vista .....   | 736  |
| D) Acción de nulidad del acto denegatorio del acceso a la información .....  | 738  |
| E) Acción de amparo para que se declare ilegítima la omisión de brindar información .....  | 739  |
| F) Acción de amparo para que se condene a publicar en la <i>web</i> .....  | 742  |
| G) Pretensión autónoma de acceso a la información .....  | 744  |
| H) Acción de amparo con el objeto de obtener el acceso la información, en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....   | 746  |
| I) Intimación a fin de que se integre la información faltante, en la etapa de ejecución de sentencia .....   | 748  |
| J) Amparo por mora (dec. 1172/03).....   | 748  |
| V. Balance y proyecciones .....  | 749  |

## CAPÍTULO QUINTO

### LA ACCIÓN DECLARATIVA DE INCONSTITUCIONALIDAD

*Por Alberto B. Bianchi*

|   |     |
|---|-----|
| I. Planteo .....  | 753 |
| II. De la negación de la acción declarativa de certeza a su admisión .....                              | 755 |
| A) En la Argentina .....  | 755 |
| B) En los Estados Unidos.....   | 757 |
| III. De la negación del control constitucional en la acción declarativa de certeza, a su admisión ..... | 761 |
| IV. Admisión y puesta en práctica de la acción declarativa de inconstitucionalidad.....                 | 767 |
| A) La jurisprudencia .....  | 767 |
| B) Subsistencia de los requisitos del caso o controversia.....  | 776 |
| C) En síntesis .....  | 777 |
| V. Conclusiones.....  | 781 |

## CAPÍTULO SEXTO

### CONTROL JUDICIAL DE LAS SANCIONES DISCIPLINARIAS

*Por Miriam Mabel Ivanega*

|   |     |
|---|-----|
| I. La potestad disciplinaria .....  | 787 |
| II. Control judicial de las sanciones disciplinarias. La discrecionalidad ..... | 791 |

|   | Pág. |
|---|------|
| III. El supuesto específico del exceso de punición.....   | 795  |
| IV. El control de la sanción en su relación con los vicios del procedimiento sumarial .....   | 798  |
| V. La teoría de la subsanación.....   | 801  |
| VI. El control de la graduación de la sanción. ¿Puede sustituir el juez a la Administración? .....                                  | 803  |
| VII. La relación entre las sanciones disciplinaria, patrimonial y penal   | 806  |
| VIII. Reconocimiento de salarios caídos.....  | 807  |
| IX. El caso del personal sujeto a la Ley de Contrato de Trabajo .....   | 809  |
| X. Las razones de interés público como causa del cese del empleo público. La reestructuración de la organización administrativa ... | 813  |

### CAPÍTULO SÉPTIMO

#### ALGUNAS CONSIDERACIONES ACERCA DEL RECURSO JUDICIAL DIRECTO

*Por Jorge I. Muratorio*

|  |     |
|--|-----|
| I. Aspectos esenciales del recurso judicial directo .....  | 817 |
| II. El agotamiento de la vía administrativa y el recurso judicial directo  | 827 |
| A) El tema en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación .....   | 829 |
| 1) El caso "Guillermo López" (1965) .....  | 829 |
| 2) El caso "Torres" (1976) .....   | 831 |
| 3) El caso "Maffei" (1987) .....   | 833 |
| 4) El caso "Donaruma" (1989).....  | 835 |
| 5) El caso "Mocoroa" (1994).....   | 835 |
| 6) El caso "Acosta" (2000) .....   | 836 |
| 7) El caso "Edenor" (2001) .....   | 840 |
| B) La jurisprudencia de la Cámara Contencioso Administrativa   | 845 |
| C) La cuestión en el ámbito de la Procuración del Tesoro de la Nación .....  | 847 |
| D) La importancia de resguardar el derecho a transitar la vía administrativa sin perder por ello la revisión judicial ulterior | 851 |

### CAPÍTULO OCTAVO

#### SOLUCIÓN JURISDICCIONAL DE CONFLICTOS EN MATERIA DE SERVICIOS PÚBLICOS

*Por Roberto E. Luqui*

|                    |     |
|--------------------|-----|
| I. Preliminar..... | 855 |
|--------------------|-----|

|   | Pág. |
|---|------|
| II. Algunas consideraciones sobre las vicisitudes del servicio público  | 862  |
| III. Los servicios públicos en nuestro país.....  | 869  |
| IV. La llamada desregulación de las actividades de interés general ...  | 872  |
| V. Los entes reguladores y sus funciones en materia de prevención y de solución de conflictos.....                                    | 880  |
| VI. Análisis de los remedios previstos en las normas de creación de los entes reguladores para la prevención y solución de conflictos | 884  |
| A) Entes que tienen atribuida competencia para solucionar conflictos como si fuesen tribunales administrativos .....                  | 889  |
| 1) Ente Regulador de la Electricidad (ENRE) .....   | 889  |
| 2) Ente Nacional Regulador del Gas (ENARGAS). Ley 24.076  | 901  |
| B) Entes no previstos como tribunales administrativos .....   | 905  |
| 1) Comisión Nacional de Comunicaciones (CNC). Decreto 1185/90.....  | 906  |
| 2) Comisión Nacional de Regulación del Transporte (CNRT). Decreto 1388/96.....  | 909  |
| 3) Ente Regulador de Agua y Saneamiento (ERAS). Ley 26.221.....   | 911  |
| 4) Organismo Regulador del Sistema Nacional de Aeropuertos (ORSNA). Decreto 375/97 .....  | 913  |
| VII. ¿Ejercen funciones jurisdiccionales los entes reguladores?.....  | 915  |
| VIII. Una solución eficaz de los conflictos que permita a los usuarios defender sus derechos.....                                     | 931  |

## CAPÍTULO NOVENO

### DESALOJO DE BIENES DEL DOMINIO PÚBLICO Y PRIVADO DEL ESTADO

*Por Ernesto N. Bustelo*

|  |     |
|--|-----|
| I. Consideraciones generales .....   | 936 |
| II. Premisas básicas .....   | 941 |
| III. Contexto actual: efectivización de los derechos fundamentales y desalojo..... | 943 |
| IV. Ambito nacional.....   | 945 |
| A) Régimen de la ley 17.901.....   | 946 |
| 1) Bienes comprendidos.....  | 946 |
| 2) Fuero competente.....   | 947 |
| 3) Ambito de aplicación .....  | 949 |
| 4) Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación .....               | 953 |

|   | Pág. |
|---|------|
| B) Régimen de contrataciones del Estado Nacional .....  | 953  |
| C) Concesiones de servicios públicos .....  | 956  |
| V. Régimen de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....  | 956  |
| A) Desalojo de bienes del dominio privado en el CCAYT .....   | 957  |
| 1) Análisis de la norma .....   | 957  |
| 2) Ambito de aplicación .....   | 958  |
| 3) Desalojo inaudita parte vs. tutela administrativa y judicial efectiva.....   | 960  |
| 4) Jurisprudencia del Tribunal Superior de Justicia de la Ciudad Autónoma .....   | 962  |
| 5) Consecuencias que se derivan de la declaración de inconstitucionalidad de la norma respecto del procedimiento a seguir en los casos de desalojo de bienes del dominio privado del Estado ..... | 966  |
| B) Desalojo de bienes del dominio público.....  | 967  |
| VI. La cuestión en los Códigos Procesales Administrativos de las provincias.....  | 969  |
| A) Desalojo y materia procesal administrativa.....  | 969  |
| B) Desalojo de bienes del dominio público y suspensión de los efectos del acto administrativo .....   | 971  |
| C) Desalojo y proceso de ejecución de sentencias.....   | 972  |
| VII. Desalojo de bienes concesionados en las provincias. Remisión ...   | 973  |
| VIII. Supuestos especiales .....  | 974  |
| A) Expropiación .....   | 974  |
| B) Tierras fiscales .....   | 975  |
| C) Obras públicas.....  | 977  |
| IX. Algunas cuestiones procesales .....   | 977  |
| A) ¿Puede el Estado reconvenir por desalojo en caso de ser demandado por prescripción? .....  | 977  |
| B) Inicio de la acción de desalojo y autotutela .....   | 978  |
| C) Impugnación judicial previa y desalojo .....   | 981  |
| D) Desalojo y proceso penal.....  | 982  |
| E) Protección del dominio público. Autotutela y acciones ¿ordinarias? .....   | 983  |
| F) Relación Nación-provincias y desalojo .....  | 984  |
| G) ¿Pueden los particulares solicitar el desalojo de bienes públicos o privados del Estado?.....  | 985  |
| 1) Particular interesado en la correcta gestión de los bienes estatales .....   | 985  |
| 2) Particular titular de un derecho a un uso especial de bienes del dominio público .....   | 992  |

|    |   |      |
|----|---|------|
|    |   | Pág. |
|    | 3) Particular titular de un derecho de uso sobre bienes del dominio privado del Estado..... | 994  |
| X. | Conclusiones.....   | 994  |

**CAPÍTULO DÉCIMO**

**ACCIÓN DECLARATIVA DE INCONSTITUCIONALIDAD EN EL CONSTITUCIONALISMO PROVINCIAL**

*Por Alejandro Pérez Hualde*

|      |  |      |
|------|--|------|
| I.   | Naturaleza de la acción .....          | 998  |
| II.  | Competencia.....                       | 1004 |
| III. | Objeto de la acción .....              | 1005 |
| IV.  | Legitimación activa .....              | 1008 |
| V.   | Alcance y efectos de la sentencia..... | 1010 |
| VI.  | Conclusión .....                       | 1013 |

**CAPÍTULO UNDÉCIMO**

**ACCIÓN DECLARATIVA DE INCONSTITUCIONALIDAD EN EL ORDENAMIENTO DE LA CIUDAD DE BUENOS AIRES**

*Por Nélide M. Daniele*

|       |  |      |
|-------|--|------|
| I.    | Introducción.....  | 1016 |
| II.   | División de poderes. Caracterización de las funciones .....                                      | 1017 |
| III.  | Facultades de la Legislatura y su control judicial.....  | 1019 |
| IV.   | Atribuciones del Tribunal Superior de Justicia. Acción declarativa de inconstitucionalidad ..... | 1020 |
| V.    | El órgano decisor y sus facultades de control constitucional.....                                | 1022 |
|       | A) La selección de sus miembros.....   | 1024 |
|       | B) El decreto de autolimitación .....  | 1026 |
|       | C) Elegir jueces que garanticen la excelencia y la imparcialidad..                               | 1027 |
|       | D) Las facultades de control concentrado del TSJ.....  | 1028 |
| VI.   | ADI y control concentrado de constitucionalidad. Concepto. Finalidad. Importancia .....          | 1034 |
| VII.  | Relaciones entre los dos tipos de control de constitucionalidad: concreto y abstracto.....       | 1039 |
| VIII. | Requisitos generales.....  | 1043 |
| IX.   | El tipo de normas que abarca .....   | 1045 |
|       | A) Normas de carácter general .....  | 1046 |

|  | Pág. |
|--|------|
| 1) Leyes .....   | 1048 |
| 2) Decretos.....   | 1051 |
| 3) Instrucciones u órdenes internas .....  | 1052 |
| 4) Otras normas de carácter general .....  | 1053 |
| B) Normas anteriores a la instalación de la Legislatura local.<br>Normas emanadas de autoridades de la Ciudad..... | 1057 |
| 1) Emanadas del Concejo Deliberante o del ex intendente<br>municipal .....   | 1057 |
| 2) Emanadas del Congreso de la Nación.....   | 1060 |
| C) Normas vigentes. Normas derogadas .....   | 1066 |
| D) Normas en proceso de formación.....   | 1069 |
| E) Cláusulas de la CCABA (permanentes o transitorias).....   | 1070 |
| X. Cómo se configura el defecto o agravio de esas normas.....  | 1071 |
| A) Ausencia de caso concreto .....   | 1071 |
| B) Caso constitucional.....  | 1073 |
| C) Fundamentación: clara, precisa y necesaria. Seriedad del<br>planteo .....                                       | 1076 |
| D) Relación directa. Principal y no incidental .....   | 1079 |
| E) Normas particularizadas. No <i>in totum</i> .....   | 1080 |
| F) Relación con la acción declarativa de certeza .....   | 1081 |
| XI. Algunas cuestiones del procedimiento.....  | 1082 |
| XII. Las consecuencias de la inconstitucionalidad declarada .....  | 1085 |
| A) Para normas que no sean leyes .....   | 1085 |
| B) Para las leyes.....   | 1086 |
| XIII. Conclusiones .....   | 1088 |

## TÍTULO OCTAVO

### LOS CONFLICTOS DE PODERES Y LAS LLAMADAS "CUESTIONES POLÍTICAS NO JUSTICIABLES"

#### CAPÍTULO UNICO

#### LOS CONFLICTOS DE PODERES Y LAS LLAMADAS "CUESTIONES POLÍTICAS NO JUSTICIABLES"

*Por Rodolfo C. Barra*

|  |      |
|--|------|
| Introducción. La división de poderes como sistema..... | 1094 |
| I. Conflictos "propios" e "impropios" .....            | 1098 |
| II. Los conflictos en sentido impropio.....            | 1099 |

|  | Pág. |
|--|------|
| A) Entre el Presidente y el Congreso.....  | 1099 |
| B) Entre el Poder Judicial y los otros poderes .....   | 1103 |
| C) La cuestión del “juicio de responsabilidad”.....  | 1107 |
| III. Conflicto de poderes y conflicto de competencias. La cuestión del control.....  | 1122 |
| IV. La Corte Suprema de Justicia; entre el conflicto de competencia y el <i>per saltum</i> .....   | 1124 |
| V. La Corte de composición reducida y los conflictos con autoridades militares .....   | 1126 |
| VI. La Corte de nueve miembros y los conflictos planteados con ocasión del proceso de “reforma del Estado” .....   | 1135 |
| VII. La doctrina de “Unión Obrera Metalúrgica” y “Rodríguez”. El conflicto de poderes por exceso de ejercicio de la jurisdicción judicial sobre cuestiones reservadas a los “órganos” representativos del gobierno ..... | 1146 |
| A) Las “competencias interactivas” y la invasión de la “zona de reserva” o ámbito exclusivo y excluyente de la competencia funcional de los órganos superiores (órganos-poder) del Gobierno Federal .....                | 1147 |
| B) Los casos “UOM” y “Rodríguez”. Las “competencias implícitas” de la Corte Suprema.....   | 1152 |
| C) La “gravedad institucional” .....   | 1161 |
| VIII. Las “cuestiones políticas no justiciables” y la “discrecionalidad”. Un tema ya resuelto en 1803 .....  | 1165 |
| IX. La vigencia actual de las enseñanzas del <i>Justice Marshal</i> . El “mal desempeño” del art. 53 y la “necesidad y urgencia” del art. 99, inc. 3, ambos de la Constitución Nacional .....                            | 1175 |
| X. El art. 64 de la Constitución Nacional: una oportunidad para una nueva visión crítica de la doctrina de las “cuestiones políticas no justiciables” .....  | 1182 |
| XI. El caso “Bussi” y su fuente “Powell”. Valoración judicial de los límites de competencia constitucional de cada “órgano-poder” .....  | 1192 |
| XII. La “cuestión política” y el “exceso de poder”. La doctrina “Powell” y “Bussi”. La intervención judicial como una forma de verificación de la actuación del órgano dentro de su competencia constitucional .....     | 1194 |
| XIII. El “exceso de poder” como estándar para la protección de la competencia orgánica por finalidad funcional.....  | 1197 |
| XIV. Cuestiones políticas y conflicto de poderes. La “parálisis institucional” .....   | 1203 |
| XV. <i>Quid</i> del órgano competente para la resolución del conflicto .....   | 1210 |
| XVI. Las experiencias comparadas. Como ejemplos: nuestra Provincia de Buenos Aires, la jurisprudencia federal, y el caso italiano, en el internacional .....   | 1214 |

|   | Pág. |
|---|------|
| A) El caso "Gobernador de la Provincia" y la declaración de inconstitucionalidad de la ley generadora del conflicto ..... | 1214 |
| B) La jurisprudencia del fuero federal en lo contencioso-administrativo .....   | 1219 |
| C) El caso italiano. La cuestión de la "gracia" .....   | 1225 |

## TÍTULO NOVENO

### LA REPRESENTACIÓN Y DEFENSA EN JUICIO DEL ESTADO

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA DEFENSA EN JUICIO DEL ESTADO ARGENTINO. EL ROL ACTUAL DE LA PROCURACIÓN DEL TESORO DE LA NACIÓN

*Por Osvaldo C. Guglielmino y María Leticia Sierra Lobos*

|   |      |
|---|------|
| I. Introducción.....  | 1233 |
| II. Ubicación institucional de la Procuración del Tesoro de la Nación                         | 1237 |
| III. La defensa en juicio del Estado Nacional .....   | 1238 |
| A) Representación y patrocinio del Estado Nacional.....                                       | 1238 |
| B) La defensa del Estado Nacional en sede local.....  | 1241 |
| 1) El fenómeno denominado "corralito financiero" .....  | 1243 |
| C) La defensa en juicio del Estado Nacional en sede internacional .....                       | 1244 |
| 1) El CIADI: un escenario diferente.....  | 1246 |
| IV. Los mecanismos de prevención .....  | 1248 |
| A) El control de legalidad del acto administrativo .....                                      | 1248 |
| B) La investigación de las causas de los litigios como forma de prevenir nuevos juicios ..... | 1250 |
| C) La importancia de la formación de los abogados del Estado .                                | 1250 |
| V. Reflexiones finales .....  | 1251 |

#### CAPÍTULO SEGUNDO

#### EL ESTADO PROVINCIAL Y EL ESTADO MUNICIPAL EN JUICIO

*Por Alberto Biglieri*

|                      |      |
|----------------------|------|
| I. Introducción..... | 1256 |
|----------------------|------|

|   | Pág. |
|---|------|
| II. La tercerización de los servicios jurídicos (en general).....   | 1258 |
| III. La actividad de la abogacía estatal (en general).....  | 1261 |
| IV. La actividad procedimental de la abogacía estatal (en general)....  | 1265 |
| A) El asesoramiento .....   | 1266 |
| 1) En los dictámenes solicitados por el órgano activo .....   | 1266 |
| B) La intervención en los sumarios .....  | 1269 |
| 1) En los sumarios cuya resolución es exculpatoria del agente.....  | 1269 |
| 2) En los sumarios cuya resolución importa una sanción no expulsiva.....  | 1270 |
| 3) En los sumarios cuya resolución importan una sanción expulsiva.....  | 1270 |
| C) Los dictámenes en el procedimiento licitatorio .....   | 1271 |
| 1) En la formación del pliego .....   | 1271 |
| 2) Durante el período de presentación de ofertas.....   | 1272 |
| 3) En la preadjudicación.....   | 1272 |
| 4) En la adjudicación y contratación.....   | 1273 |
| D) La capacitación del personal de las áreas jurídicas.....   | 1273 |
| V. La actividad procesal de la abogacía estatal (en Provincia de Buenos Aires).....                             | 1274 |
| A) La representación y patrocinio del Estado .....  | 1275 |
| 1) Ante los estrados judiciales provinciales .....  | 1275 |
| 2) Ante otros estrados judiciales u órganos de resolución de conflictos .....                                   | 1281 |
| B) La actividad preceptiva (dec.-ley 8019, de Asesoría General de Gobierno, art. 2º, inc. 2).....               | 1283 |
| 1) Proyectos de reforma o derogación de leyes declaradas inconstitucionales .....                               | 1283 |
| 2) Proyectos de reforma o derogación de decretos o resoluciones declaradas inconstitucionales .....             | 1284 |
| C) La auditoría y control de la propia actividad .....  | 1284 |
| 1) Sobre abogados de planta .....   | 1284 |
| 2) Sobre abogados contratados.....  | 1285 |
| 3) Sobre servicios jurídicos externos .....   | 1286 |
| VI. La actividad procesal de la abogacía estatal (en las municipalidades de la Provincia de Buenos Aires) ..... | 1286 |
| A) La representación y patrocinio del Municipio.....  | 1287 |
| 1) Ante los estrados judiciales provinciales .....  | 1287 |
| a) En la actividad judicial recursiva.....  | 1290 |
| b) En la acción de lesividad.....   | 1292 |

|  | Pág. |
|--|------|
| 2) Ante otros estrados judiciales .....  | 1293 |
| 3) Ante otros órganos de resolución de conflictos.....   | 1294 |
| B) El conflicto de Poderes.....  | 1295 |
| C) La auditoría y control de la propia actividad .....   | 1296 |
| VII. Las obligaciones de los abogados en sedes provinciales (cargas matriculares y previsionales inexistentes en el ámbito federal) .... | 1297 |

## TÍTULO DÉCIMO

### LA JURISDICCIÓN ARBITRAL

#### CAPÍTULO UNICO

#### EL MARCO NORMATIVO DE LOS TRATADOS BILATERALES DE INVERSIÓN (TBI) FRENTE A LA EXISTENCIA DE LA JURISDICCIÓN CONTRACTUAL PACTADA

*Por Rubén M. Citara*

|     |   |      |
|-----|---|------|
| I.  | El tratamiento legal de la inversión extranjera ha sido consagrado en el plano del derecho internacional en más de 56 tratados internacionales.....   | 1305 |
| II. | Los TBIs y las controversias derivadas de sus eventuales violaciones.....   | 1307 |
| A)  | Ambito de aplicación.....   | 1308 |
| 1)  | Principios de “tratamiento justo y equitativo” y de “protección y seguridad” .....  | 1310 |
| 2)  | Principio de “no discriminación” .....  | 1310 |
| 3)  | Principios de “trato nacional” y de “Nación más favorecida (NMF)” .....   | 1311 |
| 4)  | A modo de síntesis, internacionalmente los TBIs tienden a preservar al inversor extranjero de dos categorías de actos por parte del Estado receptor.....  | 1311 |
| B)  | Casos en que existe una jurisdicción contractual pactada y, sin perjuicio de ello, se intenta presentar una controversia en materia de inversión. El caso de las denominadas “privatizadas” ..... | 1312 |
|     | El caso de las denominadas “privatizadas” .....   | 1317 |