

COMENTARIOS DE LA CONSTITUCIÓN DE LA NACIÓN ARGENTINA

JURISPRUDENCIA Y DOCTRINA:
UNA MIRADA IGUALITARIA



TOMO I

ROBERTO GARGARELLA
SEBASTIÁN GUIDI

Coordinadores

ÍNDICE GENERAL

Prólogo	Pág. XI
---------------	------------

CAPÍTULO 1 INTRODUCCIÓN

1. REPUBLICANA, REPRESENTATIVA Y FEDERAL

Por Roberto Gargarella

1. Prolegómenos: interpretación constitucional y autoridad interpretativa.....	3
2. "Representativa". Dos visiones sobre la democracia	7
3. "Republicana". División de poderes y "frenos y contrapesos"	14
4. "Federal". Autonomía local y autoritarismo	20

2. EL "NUEVO" CONSTITUCIONALISMO LATINOAMERICANO Y LA "SALA DE MÁQUINAS" DE LA CONSTITUCIÓN (O LAS TENSIONES QUE SE GENERAN ENTRE LAS NUEVAS DECLARACIONES DE DERECHOS Y LA VIEJA ORGANIZACIÓN DEL PODER)

(COLUMNNA)

Por Roberto Gargarella

1. Un sistema de "frenos y contrapesos" desbalanceado hacia el Ejecutivo: la primera "marca de identidad" del constitucionalismo regional.....	25
2. Declaraciones de derechos (sociales, económicos y culturales) robustas: La segunda "marca de identidad" del constitucionalismo regional.....	28
2.1. Declaraciones de Derechos.....	32
2.2. Organización del Poder	33

Pág.

CAPÍTULO 2

SUPREMACÍA CONSTITUCIONAL

I. SUPREMACÍA CONSTITUCIONAL. CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD Y CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

Por Jonás Elfman

1. Introducción: Democracia y Constitución. Un matrimonio de tradiciones en tensión.....	47
2. La recepción del principio de supremacía constitucional	49
3. El control de constitucionalidad.....	52
3.1. Origen.....	52
3.2. La objeción democrática al control judicial de constitucionalidad y su impacto en el diseño y operación de dicha institución.....	54
3.3. El funcionamiento del control de constitucionalidad: características y alcances.....	60
3.3.a. Control constitucional de oficio	62
3.3.b. Cuestiones políticas no justiciables	65
3.3.c. Valor de los precedentes de la Corte Suprema en ejercicio del control de constitucionalidad	66
4. El control de convencionalidad.....	69
4.1. Origen y alcances	69
4.2. El valor de los precedentes interamericanos en la jurisprudencia de la Corte Suprema	71
4.2.a. La jurisprudencia interamericana como guía hermenéutica.....	72
4.2.b. La jurisprudencia interamericana como pauta insoslayable de interpretación	73

2. REFORMA CONSTITUCIONAL

Por Juan Ignacio Sáenz

1. ¿Existen disposiciones que no se pueden reformar?	78
2. ¿Hace falta una ley del Congreso para que éste declare la necesidad de reformar la Constitución o puede hacerlo por otra vía?	79
3. ¿Debe computarse la mayoría de dos tercios sobre la totalidad de los miembros o sobre los miembros presentes?.....	83

Pág.

4. ¿Cómo debe integrarse la Convención reformadora?	86
5. ¿Corresponde que el Congreso se limite a declarar la necesidad de la reforma, fijando los puntos que deben ser tratados por la Convención, o puede determinar los contenidos a reformar reservando una función de mero refrendo para la Convención?	87

3. JERARQUÍA CONSTITUCIONAL Y TRATADOS INTERNACIONALES

Por Samanta Biscardi

1. Sobre la jerarquía de los tratados internacionales de derechos humanos	91
1.1. Jerarquía de los tratados internacionales antes de la reforma constitucional de 1994	91
1.2. Jerarquía de los tratados internacionales con posterioridad a la reforma constitucional de 1994.....	93
2. ¿Complementarias?	100
2.1. Lo que sostiene al respecto la Corte Interamericana	100
2.2. Críticas	102
3. Apuntes críticos: la promesa Ekmekdjian.....	103
3.1. Jurídicos	103
3.2. Democráticos.....	103

4. DERECHO DE GENTES

Por Eugenia Artabe

1. El derecho de gentes en la Constitución Nacional.....	107
1.1. La tesis amplia	112
1.2. La tesis intermedia	119
1.3. La tesis restringida.....	123
2. Palabras finales	128

5. ESTADO DE SITIO Y SITUACIONES DE EXCEPCIÓN

Por Nicolás Tauber

1. Origen del estado de sitio	131
-------------------------------------	-----

	Pág.
2. El estado de excepción en el derecho anglosajón.....	133
3. Recepción del estado de sitio en el derecho patrio.....	134
4. El estado de sitio en la actualidad.....	138
4.1. Causales	139
4.2. Ámbito espacial.....	144
4.3. La duración	145
4.4. Notificación	147
4.5. La declaración del estado de sitio.....	148
4.5.a. ¿Atribución federal o concurrente con las provincias? ...	148
4.5.b. Autoridad federal autorizada a declarar el estado de sitio	149
4.5.b.1. Conmoción interior.....	149
5. Efectos de la declaración en estado de sitio.....	152
5.1. Prohibición absoluta de suspender derechos y garantías fundamentales.....	152
5.2. El poder de arresto y traslado.....	154
5.3. Derecho a salir del país de la persona privada de su libertad....	157
6. Control judicial sobre el estado de sitio	160
6.1. La jurisprudencia de la Corte Suprema desde 1853 hasta 1983	160
6.2. El control de constitucionalidad a la luz de la normativa vigente	164
6.2.a. Durante el estado de sitio rigen plenamente las garantías judiciales que protegen derechos fundamentales.....	164
6.2.b. El control judicial debe ser eficaz.....	165
6.3. Alcances del control judicial	166
7. Estado de sitio y ley marcial	168
8. Conclusión	169

**6. PRINCIPIO DE RAZONABILIDAD COMO LÍMITE
A LOS PODERES POLÍTICOS**

Por Gabriel Bouzat

.....	173
-------	-----

	Pág.
7. LAS RELACIONES ENTRE EL DERECHO INTERNO Y EL DERECHO INTERNACIONAL	
(COLUMNA)	
<i>Por Leonardo Filippini</i>	
.....	193
8. CONSTITUCIÓN Y GOLPES DE ESTADO	
(COLUMNA)	
<i>Por Roberto Saba</i>	
.....	207
9. LA RELECTURA LAICISTA DEL ARTÍCULO 2º DE LA CONSTITUCIÓN	
(COLUMNA)	
<i>Por Marcelo Alegre</i>	
1. Introducción.....	217
2. Texto, teoría e historia.....	218
3. Del liberalismo del siglo XIX al del siglo XXI.....	221
3.1. Lecturas plausibles del art. 2º.....	223
3.1.a. ¿Antigualla?.....	223
3.1.b. Sostenimiento ya cumplido.....	223
3.1.c. Sostenimiento no económico e igualitario	224
3.1.d. Sostenimiento económico no discriminatorio (cooperación, tolerancia)	225
4. Conclusión	225
10. AMNISTÍAS Y TRIBUNALES INTERNACIONALES. UNA REFLEXIÓN A PARTIR DEL CASO "GELMAN"	
(COLUMNA)	
<i>Por Roberto Gargarella</i>	
1. Democracia. El problema de la gradación democrática.....	228

	Pág.
2. Derechos. El problema del desacuerdo y la desconfianza hacia las mayorías	237
3. Conclusiones	241

CAPÍTULO 3

FEDERALISMO Y DISTRIBUCIÓN DE COMPETENCIAS

1. EL FEDERALISMO EN LA CONSTITUCIÓN NACIONAL

Por Damián Azrak

1. Introducción.....	245
2. El diseño federal argentino	246
2.1. El sistema federal como ideal regulativo. Su justificación normativa y sus promesas	248
2.1.a. El federalismo, la participación democrática y la rendición de cuentas	249
2.1.b. El federalismo como protección de las minorías.....	251
2.1.c. El federalismo y el multiculturalismo	252
2.2. El federalismo en la Constitución actual.....	253
3. El gobierno federal y los gobiernos provinciales. Relaciones y competencias.....	254
4. Supremacía constitucional y los arreglos institucionales provinciales	255
4.1. El reparto de las competencias: las federales, las provinciales y las concurrentes.....	258
5. Competencias federales	259
6. Conflicto entre los códigos de fondo y las normas provinciales	260
7. Las competencias provinciales.....	262
8. Las competencias concurrentes	264
9. El federalismo argentino y los compromisos asumidos internacionalmente en materia de derechos humanos	267

2. LA CIUDAD AUTÓNOMA DE BUENOS AIRES EN LA CONSTITUCIÓN NACIONAL

Por Julián Rotenberg

1. Antecedentes legislativos de la organización jurídica de la Ciudad de Buenos Aires antes de la reforma de 1994	269
---	-----

	Pág.
2. La reforma de 1994.....	271
2.1. Proceso preconstituyente	271
2.2. El debate en la Convención Constituyente	271
3. Ley de garantías: la ley 24.588.....	276
4. La discusión acerca del status jurídico de la CABA. La jurisprudencia de la CSJN sobre competencia originaria	281

3. LA INTERVENCIÓN FEDERAL

Por Leonardo Limanski

1. La intervención federal y la autonomía de las provincias	289
2. Intervenciones federales en la historia argentina	290
3. El gobierno federal como garante y las causales de intervención ...	291
4. El órgano competente para declarar la intervención federal.....	293
5. El caso de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....	295
6. El plazo de la intervención federal	296
7. Las intervenciones parciales y la llamada puesta en comisión.....	296
8. El control judicial.....	298
9. El carácter de los actos del interventor federal.....	300
10. ¿Ley orgánica de la intervención federal?.....	301

4. PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LA AUTONOMÍA MUNICIPAL

Por María Verónica Tarzia y Maximiliano Carrasco

1. Municipios y democracia	303
2. Los avances del régimen municipal hacia la autonomía. Las constituciones provinciales y el leading case "Rivademar"	304
3. Contenido y alcance de la autonomía municipal según el art. 123 de la Constitución Nacional.....	308
3.1. Autonomía institucional y política.....	308
3.2. Autonomía administrativa.....	313
3.3. Autonomía económica y financiera.....	316
4. Conclusiones.....	327

5. DISTRIBUCIÓN DE COMPETENCIAS EN MATERIA AMBIENTAL

Por María Florencia Saulino

1. Leyes de presupuestos mínimos y normas complementarias	332
1.1. Constitucionalidad de las normas de presupuestos mínimos...	334
1.2. Constitucionalidad de las normas complementarias	334
2. Leyes de presupuestos mínimos y competencia judicial	338
3. Dominio originario de los recursos naturales	339
4. Límites al dominio originario de las provincias	343

6. LA CLÁUSULA DE COMERCIO

Por Gustavo Arballo

1. Una cláusula multidimensional y multipropósito	345
2. Premisas implícitas de la reglamentación, aplicables a la regulación del comercio	346
3. Origen de la cláusula: evolución del modelo americano y su adopción en la Constitución Argentina y en la doctrina nacional	348
4. La cláusula de comercio y el poder tributario local	352
5. La cláusula de comercio y el poder de policía local	353
6. La cláusula de comercio y la regulación del comercio internacional	360
7. La cláusula de comercio y la federalización de los servicios públicos interjurisdiccionales	362
8. La cláusula de comercio y los poderes municipales	364
9. Soluciones conciliatorias entre la cláusula de comercio y los poderes provinciales	366
10. El futuro de la cláusula de comercio	368

7. LA CREACIÓN DE REGIONES

Por María Florencia Saulino con la colaboración de Patricio Méndez Montenegro

1. Antecedentes	373
2. Creación de regiones en la Reforma de 1994	375
3. Finalidad de las regiones	376

4. Conformación de las regiones	377
5. Órganos de las regiones	377

8. TRATADOS INTERPROVINCIALES

Por María Florencia Saulino

1. Protección de los intereses del Estado Federal	380
1.1. Tratados parciales	380
1.2. Prohibición de celebrar tratados de contenido político	381
1.3. Conocimiento del Congreso	382
2. Carácter local de los tratados interprovinciales	383

9. LAS RELACIONES EXTERIORES EN LA CONSTITUCIÓN ARGENTINA

Por Lucas Barreiros y Nahuel Maisley

1. Las relaciones exteriores en la "zona de penumbra" de la Constitución argentina	385
2. Las facultades de los distintos poderes en materia de relaciones exteriores	392
2.1. Poder Legislativo	395
2.1.a. Facultades explícitamente mencionadas por la Constitución	395
2.1.b. Creación de derecho internacional	400
2.1.c. Supervisión del Poder Ejecutivo	401
2.2. Poder Ejecutivo	403
2.2.a. Facultades exclusivas del Poder Ejecutivo	403
2.2.b. Facultades residuales	403

CAPÍTULO 4

RECURSOS DEL ESTADO

1. UNA INTRODUCCIÓN A LA CONSTITUCIÓN FINANCIERA: ESBOZO DEL RÉGIMEN CONSTITUCIONAL DE LOS RECURSOS PÚBLICOS

Por Federico M. Apostolidis

1. La organización constitucional y la renta pública, un poco de historia	407
---	-----

	Pág.
2. Actividad financiera, poder financiero y potestad financiera	412
3. La Constitución financiera	414
4. Derecho Financiero Público	417
5. La Constitución Financiera argentina	418
6. Los recursos enumerados en el art. 4º	421
6.1. Los tributos	421
6.1.a. La capacidad contributiva, generalidad, proporcionalidad y progresividad	425
6.1.b. La no confiscatoriedad y la propiedad	427
6.2. Los derechos de importación y exportación	430
6.3. Venta o locación de la tierra pública y las rentas de correo	433
6.4. El crédito público	433
7. Los principios constitucionales financieros	434
8. Los derechos fundamentales y la actividad financiera. Algunos postulados básicos	435

2. FEDERALISMO FISCAL

Por Federico Orlando (con la colaboración de Federico Apostolidis y Sheila Heimenrath)

1. El federalismo fiscal en el marco constitucional argentino	439
1.1. El federalismo fiscal en la Constitución histórica	439
1.2. El federalismo fiscal luego de la reforma del año 1994	442
1.2.a. El federalismo fiscal y la democracia	443
2. La coparticipación federal en Argentina. Un poco de historia. Definición, rasgos, otros sistemas de reparto	444
2.1. Un poco de historia	444
3. El actual diseño de la CFI	447
3.1. La masa coparticipable	447
3.2. Los impuestos directos e indirectos	449
3.3. La distribución primaria y la distribución secundaria	453
3.4. Los criterios objetivos de reparto en la Constitución Nacional	453
3.5. Los principios constitucionales que rigen la CFI	455
4. La distribución de la riqueza entre provincias desiguales: un problema persistente	458

	Pág.
4.1. El problema	458
4.2. La distribución de la riqueza: ¿debe ser personal o regional? ...	460
4.3. ¿Posibles criterios?	463
5. Addenda	464

3. PERFILES CONSTITUCIONALES DEL PRESUPUESTO PÚBLICO

Por Federico M. Apostolidis

1. Introducción: Historia y evolución del instituto presupuestario	467
2. Algunas nociones sobre el presupuesto y el derecho presupuestario	469
3. El ciclo constitucional presupuestario	472
3.1. Preparación, elaboración o formulación del proyecto de presupuesto	472
3.2. Aprobación del proyecto de ley	477
3.3. Ejecución de la ley de presupuesto	479
3.4. El control del presupuesto	482
3.4.a. La cuenta de inversión	483
4. A qué nos referimos cuando hablamos de los principios presupuestarios	486
4.1. Los principios comunes	488
4.1.a. Principio de legalidad en materia presupuestaria	488
4.1.b. Principio de la legalidad-competencia y un posible conflicto: las decisiones judiciales	490
4.1.c. Publicidad, claridad y transparencia	491
4.2. Principios estrictamente presupuestarios	491
4.2.a. Principio de periodicidad (en la Argentina, anualidad)	491
4.2.b. Principio de unidad	491
4.2.c. Principio de universalidad	492
4.2.d. Principio de especificidad o especificación	492
4.2.e. La no afectación de recursos y la excepción prevista en el art. 75, inc. 3º, de la Constitución	493
4.2.e.1. Recursos susceptibles de ser objeto de una afectación específica	495
4.2.e.2. Duración de la afectación específica	495
4.2.e.3. Ley especial: el objetivo específico a financiar ..	496
4.2.e.4. Mayorías legislativas exigidas	496
5. Presupuesto y democracia deliberativa	498

Pág.

CAPÍTULO 5

EL PODER LEGISLATIVO

1. ELECCIÓN Y CONFORMACIÓN DE LAS CÁMARAS

Por Sebastián Guidi

1. Condiciones para ser legislador.....	503
1.1. La edad.....	504
1.2. La ciudadanía.....	504
1.3. Nacimiento o residencia.....	505
1.4. Renta anual.....	506
1.5. ¿Voluntad de asumir?.....	508
1.6. ¿Cuándo deben reunirse estas condiciones?.....	509
2. Incompatibilidades e inhabilidades.....	510
2.1. Inhabilidades constitucionales.....	510
2.2. Los gobernadores.....	511
2.3. Los eclesiásticos regulares.....	511
2.4. Empleos del Poder Ejecutivo.....	512
2.5. Empleos del Poder Judicial.....	512
3. Elección.....	513
3.1. La cantidad de diputados.....	513
3.2. La elección de los diputados.....	515
3.3. Sistema electoral de los senadores.....	517
3.4. Cuestión de los suplentes.....	519
3.5. Pertenencia de las bancas.....	521
4. Juicio de elección.....	523

2. LA ACTIVIDAD DEL CONGRESO

Por Ramiro Álvarez Ugarte, Brenda Dvoskin y Sebastián Guidi

1. Las sesiones.....	528
2. La iniciativa.....	531
3. Trámite interno.....	536

Pág.

3.1. Giro a comisiones.....	536
3.2. Delegación en comisiones.....	536
3.3. Acuerdo y desacuerdo entre las Cámaras.....	538
4. Quórum.....	540
5. Deliberación.....	542
6. Votaciones y mayorías.....	545
6.1. Mayoría de dos tercios.....	545
6.2. Mayoría de dos tercios sobre los miembros presentes.....	545
6.3. Mayoría absoluta sobre el total.....	545
6.4. Mayoría de dos tercios sobre el total.....	546
7. El veto.....	546
7.1. Veto total e insistencia legislativa.....	547
7.2. Veto parcial.....	548
8. La promulgación: expresa, automática, tácita y parcial.....	549
8.1. La promulgación expresa.....	549
8.2. La promulgación tácita.....	549
8.3. La promulgación automática.....	550
8.4. La promulgación parcial.....	550
9. La promulgación parcial de leyes.....	550
9.1. Situación anterior a la reforma de 1994.....	550
9.2. La regulación de la promulgación parcial en la reforma de 1994.....	552
9.3. El control del Congreso.....	554
9.4. Efectos del tratamiento del Congreso.....	558
9.5. Efectos de la declaración de inconstitucionalidad.....	560
10. Facultades de las Cámaras: interpelación e investigación.....	562

3. PRIVILEGIOS DERIVADOS DE LA REPRESENTACIÓN

Por João Nieto

1. Fundamentos.....	565
2. Inmunidad de opinión.....	569
3. Inmunidad de arresto.....	573

	Pág.
4. EL JUICIO POLÍTICO	
<i>Por Daniela Pearce</i>	
1. Antecedentes.....	578
2. Procedimiento.....	580
3. Causales.....	581
4. Efectos.....	583
4.1. Inhabilitación	583
5. Distinción entre el juicio político y el desafuero	584
6. Renuncia del funcionario previa a la sentencia del Senado.....	585
7. Revisión judicial.....	586
8. Conclusión	587
 5. LOS PODERES IMPLÍCITOS DEL CONGRESO DE LA NACIÓN	
<i>Por Tatiana Podliszewski</i>	
1. Aspectos generales.....	589
2. Las comisiones investigadoras	593
3. Límites a los poderes disciplinarios del Congreso	599
 6. LA DELIBERACIÓN COMO CONDICIÓN DE LEGITIMIDAD DE LAS LEYES	
(COLUMNA)	
<i>Por Roberto Gargarella</i>	
1. Deliberación y derecho positivo.....	605
2. Razones para la deliberación: de la teoría democrática a los grupos de interés	607
3. Deliberación vs. grupos de interés en el derecho comparado	608
4. Sobre el escrutinio judicial.....	612

	Pág.
7. ¿PUEDE EL CONGRESO AUTOCONVOCARSE?	
(COLUMNA)	
<i>Por Roberto Gargarella</i>	
.....	615
 CAPÍTULO 6	
EL PODER EJECUTIVO	
I. EL PRESIDENTE	
<i>Por Matías A. Sucunza</i>	
1. Planteo.....	619
2. Conceptualización y raíz histórica	620
3. Unipersonalidad de titularidad y ejercicio	622
4. El Vicepresidente	624
5. Los (demás) ministros	626
6. Requisitos, elección, mandato, remoción y sueldo.....	628
7. Funciones	635
8. A modo de conclusión: del (hiper)presidencialismo argentino	643
 2. LAS FACULTADES NORMATIVAS DEL PODER EJECUTIVO	
<i>Por Juan Ignacio Sáenz</i>	
1. Facultades normativas del Poder Ejecutivo (arts. 76 y 99 incs. 1º, 2º y 3º CN).....	645
2. Los decretos o reglamentos "autónomos", "independientes" u "orgánicos": art. 99.1	646
3. Los decretos reglamentarios o reglamentos de ejecución: art. 99.2... ..	651
4. Decretos de necesidad y urgencia: art. 99.3.....	656
4.1. Causas que habilitan los DNU.....	657
4.2. La intervención posterior del Congreso	664
5. Delegación legislativa y "decretos o reglamentos delegados": art. 76.....	668

	Pág.
3. EL JEFE DE GABINETE DE MINISTROS	
<i>Por María Victoria Ricciardi y Mariángeles Ahumada Aguirre</i>	
1. Introducción.....	679
2. El Jefe de Gabinete de Ministros en el diseño institucional argentino.....	682
2.1. Antecedentes y posterior incorporación en el esquema constitucional.....	682
2.2. Sobre el Presidente y el Jefe de Gabinete de Ministros.....	688
2.3. El Jefe de Gabinete de Ministros y su posición respecto de los demás ministros.....	691
3. Las atribuciones del Jefe de Gabinete de Ministros.....	695
3.1. Sobre la naturaleza de las atribuciones del Jefe de Gabinete..	695
3.2. Las atribuciones en materia de administración y su intervención en la administración financiera.....	698
3.3. Las atribuciones reglamentarias.....	701
3.4. Las atribuciones institucionales.....	703
4. A modo de conclusión.....	705
 4. EL PRESIDENTE (O REYES CON EL NOMBRE DE)	
(COLUMNNA)	
<i>Por Matías A. Sucunza</i>	
1. Planteo.....	707
2. Objetivos, material y metodología.....	709
3. Discusiones en torno al presidencialismo y parlamentarismo: ventajas y disfuncionalidades.....	710
3.1. Críticas al presidencialismo.....	712
3.2. (Des)ventajas del presidencialismo.....	718
3.3. Consecuencias comparativas con el esquema parlamentarista.....	720
4. El (hiper)presidencialismo a la Argentina.....	721
5. Tensiones y consecuencias del (hiper)presidencialismo.....	721
6. Palabras finales.....	726

	Pág.
5. LOS DECRETOS DE NECESIDAD Y URGENCIA Y SU CONFLICTO CON LA DEMOCRACIA	
(COLUMNNA)	
<i>Por Hernán Víctor Gullo</i>	
.....	729

CAPÍTULO 7

EL PODER JUDICIAL Y EL MINISTERIO PÚBLICO

1. LA COMPETENCIA FEDERAL

Por Sergio Vergara y Melissa Viola

1. Origen de la competencia federal.....	735
2. Competencia federal. Finalidad. Caracteres de la justicia federal...	737
2.1. Jurisdicción y competencia. Competencia federal y competencia provincial.....	737
2.2. Competencia federal de primera instancia y en grado de apelación. Competencia originaria de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	740
2.3. Caracteres concernientes a la jurisdicción y competencia federales.....	744
3. Reglas generales para la determinación de la competencia federal..	747
3.1. Competencia federal en razón de la materia.....	748
3.2. Competencia federal en razón del lugar.....	754
3.3. Competencia federal en razón de la persona.....	756
4. Organización de la justicia federal en Argentina.....	758

2. INDEPENDENCIA JUDICIAL. INAMOVILIDAD E INTANGIBILIDAD

Por Juan Pablo Falcón

1. Introducción.....	763
2. Independencia judicial ¿para qué?.....	764
3. Inamovilidad de los jueces.....	765
3.1. El problema de la subrogancias.....	768

	Pág.
4. Intangibilidad de las remuneraciones	772
4.1. Las remuneraciones y el impuesto a las ganancias	774
5. Conclusiones	778

3. EL EJERCICIO PROHIBIDO DE FUNCIONES JUDICIALES

Por José Ipohorski

1. La función judicial y el sistema de frenos y contrapesos	781
2. El ejercicio de funciones judiciales por la Administración	784
3. El conocimiento de causas pendientes	790
4. Restablecimiento de las causas fenecidas	793

4. EL CONSEJO DE LA MAGISTRATURA Y EL JURADO DE ENJUICIAMIENTO DE MAGISTRADOS

Por Nicolás Dassen y Sebastián Guidi

1. Introducción. Un Consejo para qué	795
2. Integración: representación y equilibrio	799
2.1. Cómo se elige a los consejeros: la ley 26.855 y la cuestión de la "representación"	802
2.1.a. El equilibrio	804
2.1.b. La representación	805
2.1.c. Independencia de los jueces	808
2.1.d. Distorsión del proceso electoral	809
2.2. Quiénes integran el Consejo: la ley 26.080 y la cuestión del "equilibrio"	811
3. Las competencias del Consejo	812
3.1. La selección de jueces	812
3.2. Las facultades de administración y reglamentación. Disputas con la Corte Suprema	819
3.2.a. Facultades presupuestarias	820
3.2.b. Facultades reglamentarias	821
3.2.c. Las facultades disciplinarias y acusatorias	823
4. El Jurado de Enjuiciamiento de Magistrados	826
4.1. El carácter político del juicio. La revisión judicial de las condenas del Jurado	827

	Pág.
4.2. Las causales de destitución. Cuestión de la "mala conducta" ..	830
4.3. Cuestión de los hechos anteriores al nombramiento	832
4.4. Cuestión del "contenido de las sentencias"	833

5. NOTAS SOBRE LA COMPETENCIA ORIGINARIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN

Por João Nieto

1. Fuentes	837
2. Fundamentos	840
3. Reglamentación legal	845
4. Casos en los que una provincia es parte. Concepto de causa civil ...	846
5. Casos en los que una provincia es parte. Controversias con otra provincia	850
6. Casos en los que una provincia es parte y se juzga materia federal ...	854
7. La cuestión de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	861
8. Casos relativos a ministros, embajadores y cónsules	863
9. Conclusiones	868

6. RECURSO EXTRAORDINARIO FEDERAL. INTRODUCCIÓN. REQUISITOS COMUNES, PROPIOS Y FORMALES

Por Juan Manuel Otegui

1. Introducción	871
2. Requisitos comunes	872
2.1. Intervención de un tribunal de justicia	872
2.2. Existencia de un juicio o proceso	873
2.3. Existencia de una cuestión justiciable	873
2.4. Existencia de gravamen	874
2.5. Subsistencia de todos los requisitos	875
3. Requisitos propios	875
3.1. Existencia de cuestión federal	876
3.1.a. Cuestión federal simple	876
3.1.a.1. La Constitución Nacional	876
3.1.a.2. Tratados internacionales, con o sin jerarquía constitucional	877

	Pág.
3.1.a.3. Leyes federales.....	877
3.1.a.4. Decretos y otras normas de carácter federal	878
3.1.a.5. Actos no normativos emanados de autoridades federales	878
3.1.b. Cuestión federal compleja	878
3.1.b.1. Cuestión federal compleja directa	878
3.1.b.2. Cuestión federal compleja indirecta.....	880
3.1.c. Cuestiones excluidas.....	880
3.2. El recurso debe interponerse contra sentencia definitiva	881
3.3. Sentencia dictada por el tribunal superior de la causa	881
3.4. Resolución contraria al derecho federal invocado	883
3.5. Relación directa e inmediata de la cuestión federal con la cuestión debatida	884
4. Requisitos formales	884
4.1. Interposición	884
4.2. Acordada 4/2007	884
4.3. Introducción de la cuestión federal	885
4.4. Mantenimiento de la cuestión federal.....	886
4.5. Autonomía del recurso	886
4.6. "Certiorari negativo"	887
4.7. Recurso de queja	887

7. SENTENCIA ARBITRARIA, GRAVEDAD INSTITUCIONAL Y PER SALTUM

Por Ornella Mazza Gigena

1. Introducción.....	889
2. De la arbitrariedad de sentencias.....	894
3. De la gravedad institucional	903
4. Conclusiones.....	912

8. JURISDICCIÓN EXTRAORDINARIA DE LA CORTE

Por Diego Hammerschlag

1. Discrecionalidad.....	916
2. Doble instancia	923

	Pág.
3. Precedentes	927
4. Interpretación	934

9. LA JURISDICCIÓN DIRIMENTE DE LA CORTE SUPREMA

Por Laura Cirulnik y María Florencia Saulino

1. Diferencias con la competencia prevista en los arts. 116 y 117.....	942
2. Derecho aplicable	943
3. Consentimiento de las provincias	945
4. Excepciones a la competencia dirimente: las cuestiones de límite ..	945
5. Sentencia a dictarse	946

10. JUICIO POR JURADOS

Por Silvina Ramírez

1. Fundamentación.....	949
2. Historia de su génesis en la Constitución Nacional	954
3. Jurisprudencia.....	956
4. Hermenéutica constitucional	958

II. MINISTERIO PÚBLICO

Por Fernando Braccacini y Leonel González

1. Introducción.....	961
1.1. Antecedentes legislativos.....	962
1.2. El art. 120 de la Constitución de 1994	963
2. El Ministerio Público en la Constitución de 1994.....	964
2.1. La ubicación institucional del Ministerio Público.....	964
2.2. Independencia, autonomía funcional y autarquía financiera.	967
2.2.a. Autonomía funcional	968
2.2.b. Autonomía y controles	970
2.2.c. ¿Independencia y autonomía, significan imparcialidad?	972
2.2.d. Autarquía financiera.....	973
2.3. El carácter bicéfalo del Ministerio Público	974

	Pág.
2.4. Funciones del Ministerio Público	976
2.4.a. La defensa de la legalidad	977
2.4.b. Ministerio Público Fiscal	977
2.4.c. Ministerio Público de la Defensa	979
2.4.c.1. La defensa de los intereses generales de la sociedad	980
2.4.c.2. ¿Representación de los intereses del Estado? ...	982
2.5. Ejercicio de sus funciones en coordinación con las demás autoridades de la República	982
2.6. Garantías funcionales	983
2.6.a. Inmunidad funcional	983
2.6.b. Intangibilidad de remuneraciones	985

12. INDULTOS Y AMNISTÍAS

Por Brenda Dvoskin

1. Amnistías (art. 75, inc. 20)	987
1.1. Concepto	987
1.2. Ley de autoamnistía	988
1.3. Leyes de obediencia debida y de punto final	990
1.4. Primera etapa: caso "Camps"	991
1.5. Reforma de 1994 y jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	992
1.6. Segunda etapa: recepción de la jurisprudencia de la Corte Interamericana	995
2. Indultos	999
2.1. Concepto	999
2.2. Requisitos	1000
2.3. Indultos en relación con crímenes de lesa humanidad ocurridos durante la última dictadura militar	1001

13. JUSTICIA DIALÓGICA Y DERECHOS SOCIALES

(COLUMNNA)

Por Roberto Gargarella

1. Introducción	1005
-----------------------	------

	Pág.
2. Democracia deliberativa	1006
2.1. División de poderes	1006
2.2. Interpretación constitucional	1007
2.3. Democracia	1008
3. Control judicial, deliberación y derechos sociales	1008
3.1. Proceso	1009
3.2. Remedios	1011
3.3. Motivación y justificación de la intervención judicial	1012
4. Acciones judiciales concretas: algunos ejemplos	1013
4.1. <i>Doctors for Life</i> : Facilitar el involucramiento público	1013
4.2. Acuerdo 2-2008 (México): Decidir casos difíciles por medio de debates públicos	1015
4.3. La Corte Constitucional de Colombia y la T 760/08: Reconstruir una ley a través de un proceso participativo	1016
5. Balance y conclusiones	1017

CAPÍTULO 8

EL CONTROL DEL PODER

1. DERECHO ELECTORAL CONSTITUCIONAL

Por Carla Maenza

1. Introducción. Derechos electorales	1021
2. Derechos electorales. Características. Ley Electoral. Derecho a elegir	1023
3. Limitaciones al derecho a elegir	1023
4. Sistema de voto obligatorio	1025
5. Igualdad. Incorporación de acciones afirmativas	1029
5.1. Las medidas de acción afirmativa	1030
5.2. El sistema de cuotas	1031

2. LOS PARTIDOS POLÍTICOS EN LA CONSTITUCIÓN NACIONAL

Por Francisco José Quintana

1. Introducción	1035
-----------------------	------

	Pág.
2. Los partidos políticos y la organización del poder en una democracia	1037
3. La personalidad jurídica de los partidos políticos	1039
3.1. La constitución de los partidos políticos, su caducidad y la reforma del año 2009.....	1040
3.2. Denegación de personería jurídica a partidos políticos por su ideología.....	1042
4. Las atribuciones y derechos de los partidos políticos.....	1046
4.1. La postulación de candidatos.....	1047
4.1.a. ¿A quién pertenecen las candidaturas?	1047
4.1.b. ¿Es constitucional el monopolio de los partidos políticos para nominar candidatos?	1049
4.1.c. El acceso a la información pública y la difusión de sus ideas	1051
5. Los deberes de los partidos políticos	1052
5.1. Representación de las minorías	1052
5.2. Celebración de elecciones internas	1053
5.3. Financiamiento	1055
5.3.a. Financiamiento público.....	1056
5.3.b. Financiamiento privado, y los límites a las contribuciones y a los gastos	1059
5.3.c. Publicidad del origen y destino de los fondos y el patrimonio	1062
6. Posible inconstitucionalidad de la ley 26.571	1063
7. Conclusión	1064

3. NUEVOS MECANISMOS DE PARTICIPACIÓN DEMOCRÁTICA

Por Demián Zayat

1. Introducción.....	1065
2. La iniciativa popular	1067
3. La consulta popular	1072
4. Otros mecanismos participativos	1076

4. LA AUDITORÍA GENERAL DE LA NACIÓN, ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA Y CORRUPCIÓN

Por José Ipohorski

	Pág.
1. El control de la Administración Pública. El rol de la Auditoría General de la Nación	1079
2. El acceso a la información pública	1087
3. La corrupción pública	1089

5. DEFENSOR DEL PUEBLO DE LA NACIÓN

Por Gustavo Maurino

1. Origen, justificación y finalidad de su regulación constitucional....	1095
1.1. Lucha contra la corrupción	1097
1.2. Tutela de derechos	1098
2. Rasgos destacados del diseño constitucional y legal del Defensor del Pueblo	1098
2.1. Comisión Bicameral para la designación (art. 2º)	1099
2.2. Defensores adjuntos (art. 13)	1099
2.3. Incompatibilidades (art. 7º)	1099
2.4. Priorización de fallas sistémicas y generales (art. 15)	1099
2.5. Atribuciones amplias (arts. 14, 27/28).....	1100
2.6. Ámbitos de competencias (arts. 16/17).....	1100
2.7. Obligación pública de colaboración (arts. 24/25)	1100
2.8. Informe anual y especiales (art. 31).....	1101
3. La actuación judicial del Defensor del Pueblo	1101

6. EL DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA

Por Julián Rotenberg

1. El texto constitucional	1105
2. El estándar interamericano.....	1107
3. Los fallos de la Corte Suprema.....	1110
4. El estado de la cuestión a nivel nacional.....	1112
5. Los proyectos frustrados	1113
6. Conclusión	1114