

Hernán J. Martínez

**EL RECURSO DE
INCONSTITUCIONALIDAD
EN LA PROVINCIA
DE SANTA FE**



EDITORIAL ZEUS S.R.L. - ROSARIO

Balcarce 730 - Tel./Fax (0341) 4254259

email: editorialzeus@citynet.net.ar

www.editorial-zeus.com.ar

Centro de Informática Tel. (0341) 4495585

ÍNDICE

CAPÍTULO I

CARACTERES GENERALES

1. Antecedentes.	7
2. Naturaleza jurídica.	12
3. El recurso de inconstitucionalidad no constituye una tercera instancia.	13
4. Finalidad del recurso extraordinario.	15
5. Requisitos comunes.	16
5.1. Intervención anterior de un tribunal de justicia.	16
5.2. Intervención en juicio. Cuestión justiciable.	16
5.2.1. Recalificación de documentos observados.	17
5.2.2. Sanciones disciplinarias impuestas por los tribunales de justicia.	17
5.2.2.1. Resoluciones del Tribunal de Superintendencia del Notariado.	18
5.2.2.2. Sanciones disciplinarias impuestas por órganos no judiciales.	18
5.2.3. Formación de las listas de síndicos concursales.	19
5.2.4. Las sentencias del Tribunal Electoral de la Provincia de Santa Fe.	19
5.2.5. Una excepción al principio de intervención en juicio. Las resoluciones de superintendencia de la propia Corte Suprema.	20
5.3. Existencia de gravamen.	22
5.3.1. La cuestión en torno a la eventualidad del gravamen. ..	23
5.4. La subsistencia del agravio al momento de la decisión. Cuestión abstracta.	24
5.5. La morigeración de la actualidad y subsistencia del agravio. ...	24
5.6. El agravio actual y la sucesión normativa.	25
5.7. Agravio y conducta del recurrente.	25
6. Requisitos propios.	26

CAPÍTULO II

CUESTIÓN CONSTITUCIONAL

1. La cuestión constitucional, núcleo esencial del recurso de in-constitucionalidad.	27
2. Ineludible planteo de la cuestión constitucional.	28
2.1. Excepciones al planteo de la cuestión constitucional.	30
3. Sentido ambivalente del planteo de la cuestión constitucional.	33
4. Forma del planteo.	33
5. Oportunidad del planteo.	35
6. Mantenimiento de la cuestión constitucional.	37
7. Planteo de la cuestión constitucional y previsibilidad.	37
8. Relación directa con la materia del pleito.	39
9. La respuesta jurisdiccional al planteo de la cuestión constitucional.	39
10. La etapa pre-recursiva en el recurso de inconstitucionalidad.	40

CAPÍTULO III

PROCEDENCIA DEL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD (I)

1. Introducción.	41
2. Contradicción con la norma condicionante.	42
2.1. Las contradicciones normativas de inferior jerarquía.	43
3. ¿Procede el recurso de inconstitucionalidad si la decisión recurrida desconoce validez a la norma condicionada?	44
4. La propia competencia de la Corte Suprema como supuesto de procedencia del recurso de inconstitucionalidad.	45
5. Incorporación de las cuestiones federales complejas.	47
6. Cuestionamiento de la inteligencia de un precepto constitucional. Restricción o negación de derechos o garantías constitucionales.	50
6.1. Quid sobre la interpretación constitucional en el ámbito del recurso extraordinario.	52
6.2. Exclusión de la mera invocación de preceptos de jerarquía constitucional.	53

6.3. Exclusión de las cuestiones atinentes a la interpretación de la ley común.	54
6.4. Incorporación de las cuestiones federales simples.	55
7. Restricción o negación de derechos o garantías constitucionales.	55
8. Resolución contraria.	57

CAPÍTULO IV

PROCEDENCIA DEL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD (II)

1. Arbitrariedad. Necesidad de estructurar sus lineamientos.	60
2. Las líneas estructurales de la teoría.	61
2.1. La génesis del concepto y sus aplicaciones jurisprudenciales: el derecho de propiedad y el debido proceso.	62
2.2. La sentencia como culminación lógica del proceso legal.	63
2.3. La arbitrariedad como adjetivo descalificador de la actividad decisoria.	64
3. Posibilidad de definición de la arbitrariedad.	64
4. Sistematización jurisprudencial de las causales de arbitrariedad. ...	65
I. Vicios concernientes a la actividad de conocimiento.	65
1. Negación o impedimento irrazonable de la actividad de conocimiento.	65
II. Vicios concernientes a la actividad probatoria.	67
1. Abandonar a la parte a un palmario estado de indefensión probatoria.	67
III. Vicios de la sentencia relacionados con la actividad de conocimiento.	68
1. Violación del principio de congruencia.	68
1.1. No decidir en las sentencias cuestiones planteadas.	70
1.2. Decidir en las sentencias cuestiones no planteadas.	71
2. Congruencia y iura novit curia.	71
2.1. Excepción al principio de incongruencia por sentencias estructuralmente inválidas.	72
2.2. Extensión subjetiva de la cosa juzgada a terceros.	73
3. Reformatio in pejus.	73
4. Falta de acusación en el proceso penal.	74

5.	Reinstalación de alguna pretensión al contestar agravios.	75
IV.	Vicios de la sentencia relacionados con la actividad probatoria.	76
1.	Prescendencia de prueba decisiva.	78
1.1.	El caso de las pruebas periciales.	79
2.	Invocación de prueba inexistente.	80
3.	Contradicción con inequívocas constancias de autos.	81
V.	Vicios de la sentencia en sí mismo.	81
1.	Sentencias estructuralmente inválidas.	82
1.1.	Sentencia conformada por dos vocales de una Sala.	82
1.2.	Sentencia suscripta por magistrado en uso de licencia. ..	83
1.2.1.	Sentencia con indebida constitución de mayorías.	83
1.2.2.	Sentencia dictada por Juez que emitió con anterioridad opinión.	84
1.3.	La adhesión al voto del vocal preopinante no constituye arbitrariedad.	84
1.4.	La remisión a los fundamentos del juez inferior no constituye arbitrariedad.	85
1.5.	La abstención de votar ante la existencia de dos votos concordantes no constituye arbitrariedad.	86
2.	Contradicción con los fundamentos normativos aplicables al caso, por prescindencia del texto legal o por aplicación de textos no vigentes.	87
2.1.	La simple discrepancia del recurrente con el criterio de interpretación del juez no constituye arbitrariedad.	87
2.1.1.	Interpretación contractual.	89
2.1.2.	Interpretación de convenciones colectivas de trabajo y laudos arbitrales.	89
2.1.3.	Interpretación teleológicamente disvaliosa.	90
3.	Falta de motivación suficiente.	90
3.1.	La causal de falta de motivación suficiente no constituye un recurso de inconstitucionalidad autónomo.	93
3.2.	Apartamiento de precedentes de la Corte Suprema de Justicia de la Provincia y de la Nación.	94
3.3.	La motivación implícita.	96
3.4.	La fundamentación por remisión al precedente.	96
3.4.1.	La mención de la norma que rige el caso.	96

3.5.	La fundamentación en la determinación de resarcimientos.	97
3.5.1.	Motivación de las sentencias interlocutorias.	98
4.	Autocontradicción.	98
5.	Exceso ritual manifiesto.	100
6.	Realismo económico.	104
6.1.	La pretensión indexatoria denegada como causal de procedencia del recurso de inconstitucionalidad.	105
6.2.	La desindexación.	108
7.	La efectiva privación de justicia.	108
7.1.	La garantía de la doble instancia y la defensa en juicio. ..	109
7.2.	La deserción del recurso por insuficiencia técnica y la efectiva privación de justicia.	109
8.	Los actuales lineamientos de la doctrina de la arbitrariedad.	110

CAPÍTULO V

GRAVEDAD INSTITUCIONAL

1.	La doctrina de la gravedad institucional.	113
2.	Gravedad institucional: ¿nueva causal de procedencia o mecanismo de flexibilización de la admisibilidad del recurso?	117
3.	La gravedad institucional y la jurisprudencia santafesina.	118
3.1	El caso «Federación de Cooperadores Escolares Dpto. Rosario c/Pcia. de Santa Fe s/ley 10000».	121
3.2.	El caso de los automotores entregados en depósito.	127
4.	Caracterización de la gravedad institucional.	128
5.	La carga procesal de invocar gravedad institucional.	128
6.	Quién califica la gravedad institucional en el caso concreto. ..	128
7.	Interpretación estricta.	129
8.	Proyecciones de la doctrina de la gravedad institucional.	129
8.1.	Cuestiones de trascendencia macroeconómica.	129
8.1.1.	Recaudación de la renta fiscal.	129
8.2.	Garantía de inamovilidad de los jueces.	130
8.3.	Cuestiones relativas a recusaciones y excusaciones.	130
8.4.	Garantía de la doble instancia judicial.	130
8.5.	Atribuciones de los otros poderes del Estado.	131

8.6. Cuestiones de competencia.	131
8.7. Incidencia de la sentencia sobre el interés comunitario.	132.
9. La contracara de las cuestiones de interés o gravedad institucional. Las cuestiones superfluas o baladíes.	132

CAPÍTULO VI

CUESTIONES PROCESALES. COSTAS. HONORARIOS.

1. Interpretación de las llamadas «cuestiones procesales» como derecho local.	135
2. Dos importantes pautas de análisis en torno a las cuestiones procesales.	137
3. Cuestiones procesales y definitividad.	138
4. Cuestiones procesales y garantía del debido proceso legal.	138
5. Cuestiones procesales y derecho de defensa en juicio.	138
6. Costas.	141
7. Honorarios.	142
7.1. Legitimación. Honorarios profesionales.	143

CAPÍTULO VII

ADMISIBILIDAD DEL RECURSO EXTRAORDINARIO (I)

1. Sentencia definitiva.	146
1.1. El auto aclaratorio.	148
2. Autos interlocutorios.	148
3. Excursus sobre la cosa juzgada.	150
3.1. Los fallos plenarios.	152
3.2. La pauta procesal: el agotamiento de los recursos ordinarios y las vías aptas posteriores.	152
4. Gravamen o agravio irreparable.	153
4.1. Variante del agravio irreparable: la tramitación excesivamente prolongada.	156
5. Recusaciones y excusaciones.	156
5.1. El caso «Campilonqo, R. s/tentativa de homicidio».	157

5.2. El caso «Bellía, Salvador».	158
5.3. Sentencia dictada por juez legalmente recusado.	158
6. Medidas para mejor proveer.	159
7. Notificaciones.	160
7.1. La cuestión de las notificaciones automáticas de los autos denegatorios de recursos.	160
7.2. La cuestión de las notificaciones automáticas de la resolución del incidente de revisión concursal.	161
8. Rebeldía.	161
9. Contestación a la demanda.	161
9.1. Determinación de las cuestiones comprendidas en la litis. ...	162
10. Providencia que ordena un traslado.	162
10.1. Providencia que desestima una revocatoria contra el llamamiento de autos.	163
11. Autos relativos a la prueba.	163
12. Nulidades procesales.	164
12.1. Excursus sobre las nulidades procesales y el recurso de inconstitucionalidad por arbitrariedad.	164
12.2. El caso «Zárate, O. A. c/Moyano, V. H s/ord.». La desmitificación del perjuicio en las nulidades procesales.	165
12.3. La sentencia anulatoria dictada por la Alzada.	167
13. Incompetencia.	167
13.1. Autotutela de la propia competencia de la Corte.	168
13.2. Cuestiones de competencia y el recurso de inconstitucionalidad.	168
13.3. Denegatoria del fuero federal. Otras excepciones en el ámbito nacional.	169
13.4. Litispendencia.	169
14. Falta de personalidad en el actor o de personería en su procurador.	169
15. Defecto legal en el modo de proponer la demanda.	170
16. Arraigo.	171
17. Caducidad de instancia. Prescripción.	171
17.1. Caducidad de instancia en la Alzada después de dictada la sentencia definitiva.	173
18. Medidas cautelares.	175
18.1. Medidas cautelares y agravio irreparable.	177

18.2. Levantamiento de embargos trabados sobre bienes legalmente inembargables. Ley 22232, art. 35 y ley 14394, art. 38.	177
19. Procesos de ejecución.	177
19.1. Excepciones procesales en el juicio ejecutivo.	179
19.2. El particular caso de títulos ejecutivos provinciales causados en actos administrativos anulados.	179
19.3. La inapelabilidad por el demandado en el juicio de apremio.	180
19.4. Ejecución fiscal.	181
20. Juicio arbitral.	181
21. Juicio de desalojo.	181
22. Alimentos.	183
23. Declaratoria de pobreza.	184
24. Acciones posesorias y de despojo.	184
25. Resoluciones dictadas después de la sentencia definitiva.	185
26. Incidente de revisión.	186
27. Disolución de sociedades.	186

CAPÍTULO VIII

ADMISIBILIDAD DEL RECURSO EXTRAORDINARIO (II)

1. El recurso de inconstitucionalidad en el proceso penal.	187
2. Excarcelación.	188
2.1. Denegatoria de cesación de encarcelamiento.	189
2.2. Reencarcelamiento.	189
3. Auto de procesamiento.	190
3.1. Auto de procesamiento dictado directamente por la Alzada. ...	190
3.2. Auto que revoca el procesamiento. Auto que anula el procesamiento.	191
4. Auto de falta de mérito.	191
4.1. Auto de archivo.	191
5. Sobreseimiento.	191
5.1. Auto que revoca un sobreseimiento.	192
5.2. Revocatoria de una resolución que desestima in limine una querella.	192

5.3 Resolución que rechaza la impugnación del actor civil contra el auto de sobreseimiento.	193
6. Cuestiones relativas a la prescripción de la acción penal.	193
7. Cuestiones relativas a la nulidad del proceso penal.	194
8. Cuestiones relativas a la constitución de actor civil.	195
9. Auto denegatorio de un pedido de autodefensa.	195
10. Rechazo de planteo de nulidad de indagatoria.	195
11. Pase de antecedentes a la justicia penal.	195
11.1. Código de Faltas.	196
12. El recurso de inconstitucionalidad y el proceso constitucional. ...	196
13. Acción de amparo.	196

CAPÍTULO IX

EL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD Y LOS DEMÁS RECURSOS

1. El recurso de inconstitucionalidad y los demás recursos.	199
2. El recurso de reposición.	200
3. El recurso de apelación.	200
3.1. El recurso de inconstitucionalidad y el auto denegatorio de la apelación.	200
3.2. El recurso de inconstitucionalidad y el auto que declara mal concedido el recurso de apelación.	200
3.2.1. El recurso de inconstitucionalidad y el auto que concede, por vía de queja, el recurso de apelación.	201
3.3. El recurso de inconstitucionalidad y el auto que declara desierto el recurso de apelación.	201
3.4. El recurso de nulidad.	201
3.5. El recurso de aclaratoria.	201
3.6. El recurso de casación.	203
3.7. El recurso de inconstitucionalidad y el recurso de apelación extraordinaria.	203
3.7.1. El supuesto de denegatoria total de un recurso de apelación extraordinaria.	207
3.7.2. El supuesto de concesión (o denegación) parcial de un recurso de apelación extraordinaria.	207

3.7.3. El auto que rechaza la queja por denegatoria del recurso de apelación extraordinaria.	207
3.7.4. Auto interlocutorio dictado por el Tribunal en pleno.	208
3.7.5. Los autos regulatorios de honorarios son susceptibles del recurso de apelación extraordinaria.	208
3.7.6. Sanciones disciplinarias impuestas por el Tribunal Colegiado.	209
3.7.7. Constitucionalidad del RAE.	209
3.8. El recurso de rescisión.	210

CAPÍTULO X

TRÁMITE DEL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD

1. Caracteres generales.	212
2. La etapa pre-recursiva. Trámite previo a la interposición del recurso.	212
3. Interposición del recurso.	213
4. Legitimación.	213
4.1. Los terceros en el proceso civil.	213
4.2. El caso de los litisconsorcios necesarios.	215
4.3. La citación en garantía del art. 118 de la ley 17418.	215
4.4. El actor civil en el proceso penal.	215
4.4.1. El caso "Benigno Antonio Martínez" de la Corte Nacional. El caso "Cirignoli".	216
4.5. El prófugo en el proceso penal.	219
4.6. Legitimación desde el interés legítimo.	219
5. Plazo de interposición del recurso.	219
5.1. Se admite el día de gracia.	221
5.1.1. No está prevista la adhesión al recurso.	221
5.1.2. La interposición del recurso no suspende los efectos de la sentencia impugnada.	222
5.2. El caso especial de la ausencia de los autos en el Juzgado.	222
6. Lugar de interposición del recurso.	222
7. Forma de interposición del recurso.	223
7.1. Debe interponerse de modo principal.	223

7.2. Debe interponerse por escrito y fundado.	223
7.2.1. Escrito de interposición y sentencia de primera instancia.	225
7.2.2. Exposición «con claridad y precisión».	225
7.2.3. Autoabastecimiento: «deberá bastarse a sí mismo».	225
7.2.4. Fundamentación adecuada no es sinónimo de fundamentación extensa.	228
8. Traslado a la contraparte.	228
8.1. Nulidad de trámite por falta de traslado a la contraparte.	229
8.2. Excepción a la nulidad del trámite por falta de traslado del recurso a la contraparte.	229
8.3. Traslado a la citada en garantía.	230
8.4. Traslado al actor civil.	230
8.5. Traslado en recurso interpuesto contra una resolución que rechaza una queja.	230
8.6. Falta de legitimación planteada al contestar el recurso de inconstitucionalidad.	231
9. Constitución de domicilio.	231
10. El juicio de admisibilidad.	232
10.1. Un esclarecedor criterio. La línea del caso «Nasurdi, R. c/Nasurdi, A».	233
11. Concesión del recurso. Efectos de la concesión.	234
11.1. Ejecución de la sentencia aún ante la concesión del recurso.	236
11.1.1. El requisito ineludible de la urgencia.	236
11.1.2. Sentencia confirmatoria de primera instancia.	237
11.1.3. Caución bastante.	237
11.1.4. La expedición de copias. Trámite.	237
11.2. Concesión parcial del recurso.	237
12. Denegación del recurso.	238
12.1. Improcedencia de nuevo recurso contra el auto denegatorio de recurso de inconstitucionalidad.	238
12.2. Revocatoria in extremis.	239
13. Costas del juicio de admisibilidad.	239
13.1. Honorarios.	240
14. Vista al Procurador General.	240

15. Providencia de autos y medida para mejor proveer.....	240
16. La sentencia de la Corte Suprema de Justicia de la Provincia.	241
16.1. Prioridad de juzgamiento.....	242
16.2. Quid de la sentencia anulatoria. Su extensión y efectos.	242
16.2.1. Recurso de inconstitucionalidad contra un auto aclaratorio.....	243
16.3. Anulación parcial.....	243
16.4. Reenvío.....	243
17. Regulación de honorarios en el recurso extraordinario.....	245

CAPÍTULO XI

QUEJA POR DENEGATORIA DEL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD

1. Naturaleza jurídica de la queja.....	247
2. La norma regulatoria de la queja. El art. 8 y sus modificaciones.	248
3. Necesidad de resolución denegatoria del recurso.....	249
3.1. Denegatoria expresa o implícita.....	249
4. Unidad y pluralidad de quejas.....	249
5. Fundamentos de la queja.....	250
5.1. Quid de los fundamentos del recurso denegado y la queja.	251
5.2. El requisito de autoabastecimiento en la queja.....	252
6. Tribunal ante quien se interpone la queja.....	253
7. Plazo para la interposición de la queja.....	253
7.1. Rige el plazo de gracia en la queja.....	254
8. La interposición de la queja carece de efecto suspensivo.....	255
9. Constitución de domicilio en la queja.....	255
10. Documentación que acompaña a la queja.....	255
10.1. El «exceso» de copias en la queja.....	256
11. El depósito en la queja.....	257
11.1. Monto del depósito en la queja.....	258
11.2. Exenciones al depósito en la queja.....	258
12. ¿Puede recusarse en la queja?.....	263
12.1. La intervención en la queja no implica prejuzgamiento.	263
13. ¿Pueden dictarse medidas para mejor proveer en la queja?	263

14. La sentencia en la queja.....	264
14.1. Desestimación de la queja.....	264
14.2. Anulación del auto denegatorio.....	265
15. Admisión de la queja.....	265
15.1. Desistimiento tácito en la queja.....	265

CAPÍTULO XII

EL RECURSO EXTRAORDINARIO DE INCONSTITUCIONALIDAD -LEY 48 NACIONAL- Y EL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD -LEY 7055-

1. Introducción.....	267
2. El criterio de la Corte Suprema de Justicia de la Provincia de Santa Fe con anterioridad al dictado de la ley 7055.....	268
3. El criterio de la ley 7055.....	271
4. El criterio de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	271
4.1. La tesis clásica.....	272
4.1.1. La época de los «dos recursos».....	273
4.2. El caso «Cautana».....	274
4.3. El caso «Jubert» o el retorno a la tesis tradicional.....	276
4.4. El caso «Municipalidad de San Martín de los Andes c/Ugarte, Roque (suc.).....	277
4.5. El caso «Strada».....	281
4.6. Las consecuencias del caso «Strada».....	283
4.7. El caso «Di Mascio» y los fallos posteriores.....	284
5. La repercusión en la jurisprudencia provincial. El criterio de la Corte local.....	285