

Hernán J. Martínez
Abogado. Ex Juez Federal de Rosario



RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD EN LA PROVINCIA DE SANTA FE

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA J6315	INVENTARIO 155576

Anexos:

- El recurso extraordinario federal
- La acción directa de inconstitucionalidad en la Provincia de Santa Fe

3ª edición actualizada, corregida y aumentada

NOVA TESIS
EDITORIAL JURÍDICA

ÍNDICE GENERAL

Presentación	9
--------------------	---

CAPÍTULO I — CARACTERES GENERALES

1. Antecedentes	13
2. Naturaleza jurídica	18
3. El recurso de inconstitucionalidad no constituye una tercera instancia	20
4. Finalidad del recurso extraordinario	23
5. Requisitos comunes	24
5.1. Intervención anterior de un tribunal de justicia	25
5.2. Intervención en juicio. Cuestión justiciable.....	25
5.2.1. La extensión a las sentencias del Tribunal Electoral de la Provincia de Santa Fe	27
5.2.2. Las resoluciones de los Tribunales de Enjuiciamiento de Magistrados	27
5.2.3. Las resoluciones de Superintendencia de la propia Corte Suprema.	29
6. Algunos supuestos de inadmisibilidad	32
6.1. Recalificación de documentos observados.....	32
6.2. Sanciones disciplinarias impuestas por los tribunales de justicia	33
6.3. Resoluciones del Tribunal de Superintendencia del Notariado.....	33
6.4. Sanciones disciplinarias impuestas por órganos no judiciales.....	34
6.5. Consejo de la Magistratura	36
6.6. Tribunal de Cuentas.....	36

6.7. Formación de las listas de síndicos concursales	37
7. Existencia de gravamen	37
7.1. La cuestión en torno a la eventualidad del gravamen.....	39
7.2. La subsistencia del agravio al momento de la decisión. Cuestión abstracta...	40
7.3. La morigeración de la actualidad y subsistencia del agravio.....	42
7.4. El agravio actual y la sucesión normativa	43
7.5. Agravio y conducta del recurrente	43
8. Requisitos propios.....	44

CAPÍTULO II — CUESTIÓN CONSTITUCIONAL

1. La cuestión constitucional, núcleo esencial del recurso de inconstitucionalidad	45
2. Ineludible planteo de la cuestión constitucional	46
2.1. Excepciones al planteo de la cuestión constitucional	49
3. Sentido ambivalente del planteo de la cuestión constitucional	53
4. Forma del planteo	53
5. Oportunidad del planteo	55
6. Mantenimiento de la cuestión constitucional	57
7. Planteo de la cuestión constitucional y previsibilidad	58
8. Relación directa con la materia del pleito. Resolución contraria	60
9. La respuesta jurisdiccional al planteo de la cuestión constitucional.....	61
10. La etapa prerecursiva en el recurso de inconstitucionalidad	61

CAPÍTULO III — PROCEDENCIA DEL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD (I)

1. Introducción.....	63
2. Contradicción con la norma condicionante.....	64
2.1. Las contradicciones normativas de inferior jerarquía	65
3. ¿Procede el recurso de inconstitucionalidad si la decisión recurrida desconoce validez a la norma condicionada?	66
4. La propia competencia de la Corte como supuesto de procedencia del recurso de inconstitucionalidad	68
5. Incorporación de las cuestiones federales complejas	70

6. Cuestionamiento de la inteligencia de un precepto constitucional. Restricción o negación de derechos o garantías constitucionales	73
6.1. Quid sobre la interpretación constitucional en el ámbito del recurso extraordinario	76
6.2. Exclusión de la mera invocación de preceptos de jerarquía constitucional ...	78
6.3. Exclusión de las cuestiones atinentes a la interpretación de la ley común...	79
6.4. Incorporación de las cuestiones federales simples	80
7. Restricción o negación de derechos o garantías constitucionales.....	81
8. Resolución contraria	82

CAPÍTULO IV — PROCEDENCIA DEL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD (II)

1. Arbitrariedad. Necesidad de estructurar sus lineamientos	83
2. Un principio básico: exclusión de las cuestiones de hecho, prueba y derecho común	87
3. Sistematización jurisprudencial de las causales de arbitrariedad	88
3.1. Negación o impedimento irrazonable en el trámite del proceso	89
3.2. Abandonar a la parte a un palmario estado de indefensión probatoria	91
3.3. Vicios de la sentencia en sí misma	92
3.3.1. Sentencias estructuralmente inválidas.....	92
3.3.1.1. Sentencia conformada por dos vocales de una Sala	93
3.3.1.2. La abstención de votar ante la existencia de dos votos concordantes no constituye arbitrariedad	94
3.3.1.3. La adhesión al voto del vocal preopinante no constituye arbitrariedad	95
3.3.1.4. La remisión a los fundamentos del juez inferior no constituye arbitrariedad	97
3.3.1.5. La remisión a un precedente jurisprudencial no constituye arbitrariedad	97
3.3.1.6. Sentencia suscripta por magistrado en uso de licencia	97
3.3.1.7. Sentencia con indebida constitución de mayorías	98
3.3.1.8. Sentencia dictada por Juez que emitió con anterioridad opinión....	99
3.3.1.9. Sentencia dictada por juez legalmente recusado.....	100
3.3.1.10. En torno a los horarios de los Acuerdos	101
3.4. Violación del principio de congruencia	101
3.4.1. No decidir en la sentencia las cuestiones planteadas	103

3.4.1.1. La autolimitación de los tribunales de alzada como supuesto de procedencia del recurso	105
3.4.2. Decidir en las sentencias cuestiones no planteadas	106
3.4.3. Congruencia y iura novit curia	107
3.4.3.1. Reflexión en torno al <i>iura novit curia</i> y las acciones directas	109
3.4.4. Excepción al principio de congruencia por sentencias estructuralmente inválidas	112
3.4.5. Extensión subjetiva de la cosa juzgada a terceros	112
3.4.6. <i>Reformatio in pejus</i>	113
3.4.7. Reinstalación de alguna pretensión al contestar agravios	113
3.5. Cuestiones relativas a la prueba en la sentencia	114
3.5.1. Prescendencia de prueba decisiva	118
3.5.2. El caso de las pruebas periciales	119
3.5.3. Invocación de prueba inexistente	120
3.5.4. Contradicción con inequívocas constancias de autos	121
3.6. Contradicción con los fundamentos normativos aplicables al caso, por prescindencia del texto legal o por aplicación de textos no vigentes.....	122
3.6.1. La simple discrepancia del recurrente con el criterio de interpretación del juez no constituye arbitrariedad.....	123
3.6.2. Interpretación contractual.....	127
3.6.3. Interpretación de Convenciones colectivas de trabajo y laudos arbitrales.....	127
3.6.4. Interpretación teleológicamente disvaliosa.....	128
3.7. Falta de motivación suficiente.....	128
3.7.1. La causal de falta de motivación suficiente no constituye un recurso de inconstitucionalidad autónomo.....	133
3.7.2. Apartamiento de precedentes de la Corte Suprema de Justicia de la Provincia y de la Nación.....	134
3.7.3. La motivación implícita.....	137
3.7.4. La fundamentación por remisión al precedente.....	137
3.7.5. La mención de la norma que rige el caso.....	138
3.7.6. La fundamentación en la determinación de resarcimientos.....	138
3.7.7. Motivación de las sentencias interlocutorias	140
3.8. Autocontradicción.....	140
3.9. Exceso ritual manifiesto	143
3.9.1. El caso del "centavo"	148
3.10. Realismo económico	149
3.10.1. La pretensión indexatoria denegada como causal de procedencia del recurso de inconstitucionalidad	152

3.10.2. La desindexación.....	155
3.11. La efectiva privación de justicia.....	155
3.12. La garantía de la doble instancia y la defensa en juicio	155
3.13. La deserción del recurso por insuficiencia técnica y la efectiva privación de justicia.....	156
3.14. La cuestión en torno a los intereses y el recurso de inconstitucionalidad	157
3.14.1. La imposición de la tasa pasiva.....	158
3.14.2. El avance de un criterio distinto. El plenario "Zamudio de Martínez"	160
3.14.3. El criterio de la razonable discreción de los jueces de la causa	161
3.14.4. El criterio de la Corte santafesina en importantes pronunciamientos ..	162
3.14.5. Limitaciones a la "razonable discreción judicial"	163
3.14.6. Intereses y cosa juzgada	164
3.15. La aplicación del índice RIPTE previsto en la ley 26.773	165
3.16. Los actuales lineamientos de la doctrina de la arbitrariedad	167

CAPÍTULO V — GRAVEDAD INSTITUCIONAL

1. La doctrina de la gravedad institucional	169
2. ¿Nueva causal de procedencia o mecanismo de flexibilización de la admisibilidad del recurso?	174
3. Caracterización de la gravedad institucional.....	176
4. La gravedad institucional y la jurisprudencia santafesina	177
4.1. El caso "Federación de Cooperadores Escolares Dpto. Rosario c/Pcia. de Santa Fe s/ley 10.000"	180
4.2. El caso de los automotores entregados en depósito.....	181
5. Proyecciones de la doctrina de la gravedad institucional.....	181
5.1. Cuestiones de trascendencia macroeconómica.....	181
5.2. Recaudación de la renta fiscal	182
5.3. Garantía de inamovilidad de los jueces.....	182
5.4. Cuestiones relativas a recusaciones y excusaciones.....	182
5.5. Garantía de la doble instancia judicial.....	183
5.6. Atribuciones de los otros poderes del Estado	183
5.7. Cuestiones de competencia	184
5.8. Incidencia de la sentencia sobre el interés comunitario	185
6. La contracara de las cuestiones de interés o gravedad institucional. Las cuestiones superfluas o baladíes.....	185

CAPÍTULO VI — CUESTIONES PROCESALES. COSTAS.
HONORARIOS

1. Interpretación de las llamadas "cuestiones procesales" como derecho local ...	187
2. Dos importantes pautas de análisis en torno a las cuestiones procesales	190
3. Cuestiones procesales y definitividad.....	190
4. Cuestiones procesales y garantía del debido proceso legal.....	190
5. Cuestiones procesales y derecho de defensa en juicio.....	191
6. Costas.....	193
7. Honorarios	197
7.1. Legitimación. Honorarios profesionales.....	199
7.2. Las regulaciones desproporcionadas	200
7.3. Inconstitucionalidad del art. 42 de la ley 12.851.....	202
7.4. Del art. 28 inc. e) ley arancelaria 6767	202

CAPÍTULO VII — ADMISIBILIDAD DEL RECURSO
EXTRAORDINARIO (I)

1. Sentencia definitiva	203
2. Autos interlocutorios.....	206
3. Excursus sobre la cosa juzgada	208
4. Los fallos plenarios	210
5. Integración del tribunal.....	210
6. La pauta procesal: el agotamiento de los recursos ordinarios y las vías aptas posteriores.....	211
7. Gravamen o agravio irreparable.....	212
7.1. Variante del agravio irreparable: la tramitación excesivamente prolongada	215
8. Recusaciones y excusaciones.....	216
8.1. El caso "Campilonqo, R. s/tentativa de homicidio".....	217
8.2. El caso "Bellía, Salvador"	218
8.3. Sentencia dictada por juez legalmente recusado.....	219
9. Medidas para mejor proveer	220
10. Notificaciones	220
10.1. La cuestión de las notificaciones automáticas de los autos denegatorios de recursos.....	221

10.2. La cuestión de las notificaciones automáticas de la resolución del incidente de revisión concursal.....	221
11. Rebeldía	222
12. Contestación a la demanda.....	222
13. Determinación de las cuestiones comprendidas en la litis	223
14. Providencia que ordena un traslado	223
15. Providencia que desestima una revocatoria contra el llamamiento de autos.....	224
16. Autos relativos a la prueba	224
17. Nulidades procesales	225
17.1. Excursus sobre las nulidades procesales y el recurso de inconstitucionalidad por arbitrariedad.....	226
17.2. El caso "Zárate, O.A. c/Moyano, V.H s/ord.". La desmitificación del perjuicio en las nulidades procesales.....	227
17.3. La sentencia anulatoria dictada por la Alzada.....	229
18. Incompetencia.....	229
18.1. Autotutela de la propia competencia de la Corte.....	231
18.2. Cuestiones de competencia y recurso de inconstitucionalidad	231
18.3. Denegatoria del fuero federal. Otras excepciones en el ámbito nacional.....	233
18.4. Remisión de los autos a otra jurisdicción	234
19. Litispendencia	234
20. Falta de personalidad en el actor o de personería en su procurador	234
21. Defecto legal en el modo de proponer la demanda	235
22. Arraigo	236
23. Caducidad de instancia. Prescripción.....	237
23.1. Caducidad de instancia en la Alzada después de dictada la sentencia definitiva	241
24. Contestación de agravios.....	243
25. Medidas cautelares	243
25.1. Levantamiento de embargos trabados sobre bienes legalmente inembargables. Ley 22.232, art. 35 y ley 14.394, art. 38.....	246
26. Procesos de ejecución	247
26.1. Excepciones procesales en el juicio ejecutivo	249
26.2. El particular caso de títulos ejecutivos provinciales causados en actos administrativos anulados.....	250
26.3. La inapelabilidad por el demandado en el juicio de apremio	250
26.4. Ejecución fiscal.....	253
27. Juicio arbitral.....	253

28. Juicio de desalojo.....	254
29. Alimentos	256
30. Declaratoria de pobreza	256
31. Acciones posesorias y de despojo.....	257
32. Resoluciones dictadas después de la sentencia definitiva	258
33. Incidente de revisión	260
34. Recurso de apelación	260
35. Disolución de sociedades.....	260

**CAPÍTULO VIII — ADMISIBILIDAD DEL RECURSO
EXTRAORDINARIO (II)**

1. El recurso de inconstitucionalidad en el proceso penal	263
2. La exigencia del "doble conforme"	266
3. Coerción personal	266
4. Auto de procesamiento	268
5. Prisión preventiva.....	270
6. Auto de falta de mérito y archivo.....	271
7. Sobreseimiento	272
8. El querellante.....	273
9. Falta de acusación en el proceso penal	274
10. Auto denegatorio de un pedido de autodefensa.....	276
11. Prescripción de la acción penal	276
12. Nulidad del proceso penal.....	277
13. En torno a la cesación provisoria del estado antijurídico.....	278
14. Decomiso.....	279
15. Otros supuestos.....	279
16. Acción de amparo	280

**CAPÍTULO IX — EL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD
Y LOS DEMÁS RECURSOS**

1. El recurso de inconstitucionalidad y los demás recursos.....	283
2. Recurso de reposición.....	284
3. Recurso de apelación y nulidad.....	284
4. Recurso de aclaratoria	284

5. El recurso de inconstitucionalidad y el recurso de apelación extraordinaria ...	286
6. Cuestión de honorarios	289
7. Sanciones disciplinarias impuestas por el Tribunal Colegiado.....	291
8. Constitucionalidad del RAE.....	291
9. Recurso de rescisión.....	291
10. El recurso de inconstitucionalidad en el proceso contencioso administrativo ..	292
10.1. Del recurso de nulidad	292
10.2. Del recurso de revisión.....	296
10.3. Del recurso de casación	296

**CAPÍTULO X — TRÁMITE DEL RECURSO DE
INCONSTITUCIONALIDAD**

1. Caracteres generales	301
2. La etapa prerecursiva. Trámite previo a la interposición del recurso	302
3. Interposición del recurso	302
4. Legitimación	302
4.1. Los terceros en el proceso civil.....	303
4.2. El caso de los litisconsorcios necesarios.....	304
4.3. La citación en garantía del art. 118 de la ley 17.418.....	305
4.4. El querellante en el proceso penal	305
4.5. El prófugo en el proceso penal.....	307
4.6. Legitimación desde el interés legítimo	308
4.7. Inadmisibilidad del "amicus curiae"	308
5. Plazo para la interposición del recurso.....	309
5.1. Se admite el día de gracia	311
5.2. No está prevista la adhesión al recurso ni la adhesión a él por la contraparte.....	311
5.3. La interposición del recurso no suspende los efectos de la sentencia impugnada.....	312
5.4. El caso especial de la ausencia de los autos en el Juzgado	314
6. Lugar de interposición del recurso	314
7. Forma de interposición del recurso.....	314
8. Fundamentación adecuada no es sinónimo de fundamentación extensa	322
9. Recusación de los jueces de la Corte	322
9.1. Recusación del Procurador General	323
10. Traslado a la contraparte.....	323

10.1. Nulidad del auto por falta de traslado a la contraparte.....	323
10.2. Excepción a la nulidad del trámite por falta de traslado del recurso a la contraparte.....	324
10.3. Traslado a la citada en garantía.....	325
10.4. Traslado al querellante	325
10.5. Traslado en recurso interpuesto contra una resolución que rechaza una queja	326
10.6. Falta de legitimación planteada al contestar el recurso de inconstitucionalidad	326
11. Constitución de domicilio.....	327
12. El juicio de admisibilidad	327
12.1. Un esclarecedor criterio. El caso "Nasurdi, R. c/Nasurdi, A"	329
12.2. Nulidad del auto de admisibilidad	331
13. Concesión del recurso. Efectos de la concesión.....	333
13.1. Ejecución de la sentencia aún ante la concesión del recurso	335
14. La expedición de copias. Trámite.....	336
15. Concesión parcial del recurso	336
16. Denegación del recurso.....	338
17. Costas del juicio de admisibilidad	338
18. Honorarios	339
19. Vista al Procurador General	340
20. Providencia de autos y medidas para mejor proveer	340
21. La sentencia de la Corte Suprema de Justicia de la Provincia.....	340
21.1. Prioridad de juzgamiento	342
21.2. Quid de la sentencia anulatoria. Su extensión y efectos.....	342
21.3. Recurso de inconstitucionalidad contra un auto aclaratorio.....	343
21.4. Anulación parcial	344
22. Reenvío	344
22.1. El caso "Gázquez" y la técnica del reenvío	346
23. Costas.....	348
24. Revocatoria <i>in extremis</i>	349
25. Caducidad de instancia.....	350
26. Regulación de honorarios en el recurso extraordinario	350

CAPÍTULO XI — QUEJA POR DENEGATORIA DEL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD

1. Naturaleza jurídica de la queja	353
--	-----

2. La norma regulatoria de la queja. El art. 8 y sus modificaciones.....	354
3. Necesidad de resolución denegatoria del recurso	355
3.1. Denegatoria expresa o implícita	356
4. Unidad y pluralidad de quejas	356
5. Fundamentos de la queja	359
5.1. Quid de los fundamentos del recurso denegado y la queja	361
5.2. El requisito del autoabastecimiento en la queja.....	362
6. Tribunal ante el que se interpone la queja	362
7. Plazo para la interposición de la queja	364
7.1. Rige el plazo de gracia en la queja.....	365
8. La interposición de la queja carece de efecto suspensivo	365
9. Constitución de domicilio en la queja.....	366
10. Documentación que acompaña a la queja	367
10.1. El exceso de copias en la queja.....	368
11. El depósito en la queja	370
11.1. Monto del depósito en la queja	372
11.2. Exenciones al depósito en la queja	378
12. ¿Puede recusarse en la queja?	378
13. La intervención en la queja no implica prejuzgamiento	379
14. ¿Pueden dictarse medidas para mejor proveer en la queja?	379
15. La sentencia en la queja.....	380
16. Desestimación de la queja.....	381
17. Anulación del auto denegatorio.....	381
18. Admisión de la queja	382
19. Caducidad de instancia en la queja	382
20. Desistimiento tácito en la queja	382

CAPÍTULO XII — EL RECURSO EXTRAORDINARIO DE INCONSTITUCIONALIDAD Y EL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD

1. Introducción.....	383
2. El criterio de la Corte santafesina con anterioridad al dictado de la ley 7055 ..	385
3. El criterio de la ley 7055	388
4. El criterio de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	389
4.1. La tesis clásica.....	390
4.1.1. La época de los "dos recursos"	390

4.2. El caso "Cautana"	391
4.3. El caso "Jubert" o el retorno a la tesis tradicional	394
4.4. El caso "Municipalidad de San Martín de los Andes c/Ugarte, Roque (suc.)"	394
4.5. El caso "Strada"	398
4.6. Las consecuencias del caso "Strada"	401
4.7. El caso "Di Mascio" y los fallos posteriores	402
5. La repercusión en la jurisprudencia provincial. El criterio de la Corte local	403

ANEXO I — EL RECURSO EXTRAORDINARIO FEDERAL

1. Antecedentes.....	407
2. Perfiles del recurso extraordinario	410
3. Admisibilidad	411
4. Legitimación	412
5. Subsistencia del gravamen	413
6. Sentencia definitiva.....	413
7. Superior tribunal de la causa.....	415
8. La especial variante del recurso extraordinario "per saltum"	417
9. La flexibilización de los requisitos de admisibilidad. Gravedad institucional	420
10. Procedencia	421
11. La cuestión federal	421
12. Cuestiones federales simples.....	423
13. Cuestiones federales complejas.....	424
14. Del derecho federal al recurso federal	425
15. La doctrina de arbitrariedad de sentencia.....	425
16. Los "tipos" de arbitrariedad.....	426
17. El trámite	430
18. La regulación del trámite mediante Acordada de la Corte Nacional.....	430
19. La etapa prerecursiva. La cuestión federal. Su planteo	432
20. El escrito de interposición del recurso. La Acordada N° 04/2007	432
21. Excepciones. El recurso <i>in forma pauperis</i>	436
22. Constitución de domicilio.....	437
23. Plazo.....	438
24. Sustanciación	438
25. La contestación al recurso.....	438
26. El juicio de admisibilidad. Consecuencias. Efectos.....	439

27. Trámite en el ámbito de la Corte Suprema. La vista al Procurador General ...	439
28. La sentencia de la Corte Suprema	440
29. La queja.....	441
30. Efectos de su presentación.....	441
31. Requisitos formales.....	442
32. Requisitos sustanciales	446
33. Cuestiones inadmisibles.....	446
34. Caducidad	447
35. El depósito en la queja.....	447
36. La vista al Procurador General	450
37. La resolución en la queja.....	451

ANEXO II — LA ACCIÓN DIRECTA DE INCONSTITUCIONALIDAD EN LA PROVINCIA DE SANTA FE

1. Introducción.....	453
2. El control jurisdiccional de constitucionalidad.....	454
3. Los perfiles de la acción mere declarativa	460
4. Las sentencias	464
5. Hacia la acción directa de inconstitucionalidad	466
6. La acción directa de inconstitucionalidad desborda la acción mere declarativa	469
7. Objeto de la acción directa de inconstitucionalidad. El "caso judicial"	471
8. El desplazamiento del "interés legítimo" por la doctrina del "acto en ciernes"	473
9. La función preventiva de la acción directa.....	477
10. La extensión de la legitimación ad causam.....	477
11. El quiebre definitivo con la acción mere declarativa y el concepto de la acción directa de inconstitucionalidad	482
12. Competencia	483
13. La acción directa de inconstitucionalidad y la acción de amparo	490
14. Medidas cautelares	492
15. La sentencia y sus efectos.....	494