

GERMAN J. BIDART CAMPOS

MANUAL DE  
DERECHO  
CONSTITUCIONAL  
ARGENTINO

NUEVA EDICION ACTUALIZADA



EDIAR

SOCIEDAD ANÓNIMA EDITORA  
COMERCIAL, INDUSTRIAL Y FINANCIERA

## INDICE

CAPÍTULO I. *Estructura y contenido del derecho constitucional*

I. LA ESTRUCTURA TRIALISTA DEL DERECHO CONSTITUCIONAL. - El orden de conductas. - El orden de normas. - El orden del valor. - II. DERECHO CONSTITUCIONAL FORMAL Y MATERIAL: SUS CONTENIDOS - Constitución formal. - Constitución material. - Coincidencia o divergencia entre constitución formal y constitución material. - III. LA CONSTITUCION ARGENTINA: NORMAS, REPARTOS Y FUENTES. Derecho espontáneo. - Derecho judicial. - Vigencia y validez del derecho espontáneo y del derecho judicial. - Derecho internacional ..... 9

CAPÍTULO II. *Tipología de la constitución*

I. LOS TIPOS Y LA CLASIFICACIÓN DE LAS CONSTITUCIONES. - Los tres tipos puros. - Las clases de constitución. - II. TIPOLOGÍA DE LA CONSTITUCIÓN ARGENTINA: CONTENIDOS PÉTREOS E IDEOLOGÍA. - Caracterización general. - *El preámbulo*. - Las fuentes históricas. - Criterios de reparto, principios de normas y normas. - Las formas de estado: federalismo y democracia. - La dinámica de la constitución. - *Mutaciones constitucionales* ..... 29

CAPÍTULO III. *Interpretación e integración de la constitución*

I. LA INTERPRETACIÓN. - II. LA INTEGRACIÓN. - III. LAS PAUTAS DE LA INTERPRETACIÓN ..... 49

CAPÍTULO IV. *Supremacía de la constitución*

I. FORMULACIÓN DE LA DOCTRINA. - Caracterización general. - *El control de constitucionalidad*. - Materias controlables. - Sistemas de control. - Sistemas de control en nuestro derecho constitucional (federal y provincial). - Marco de condicionamiento y bases del control. - Alcance del control. Otros mecanismos de la supremacía constitucional. - II. LA SUPREMACIA EN RELACION CON EL DERECHO INTERNACIONAL. - III. RECURSO EXTRAORDINARIO. - Cuestión constitucional. - Requisitos. - Casos excepcionales de interés institucional ..... 55

CAPÍTULO V. *Poder constituyente*

I. PODER CONSTITUYENTE ORIGINARIO Y DERIVADO. - Caracterización general. - El poder constituyente en el derecho constitucional argentino. - II. REFORMA DE LA CONSTITUCIÓN. - La rigidez: requisitos formales y contenidos pétreos. - Las etapas de la reforma y sus requisitos. - Principales reformas: casos de 1949, 1956, 1957 y 1972. - III. PODER CONSTITUYENTE DE LAS PROVINCIAS ..... 77

CAPÍTULO VI. *El estado argentino en la constitución*

I. INTRODUCCIÓN. - Nombres del estado. - Elementos del estado. - *Población*. - *Territorio*. - El pueblo. - La nación. - II. NACIONALIDAD Y CIUDADANÍA. - Caracterización general. - Nacionalidad y ciudadanía en nuestro derecho constitucional: sus clases. - *Ciudadanía por opción*. - *Ciudadanía de la mujer casada*. - Unidad de ciudadanía. - Pérdida de la ciudadanía. - Protección de nacionales y extranjeros. - III. DERECHO CONSTITUCIONAL DE LOS EXTRANJEROS. - Ingreso y admisión. - La inmigración. - Expulsión de extranjeros. - *El derecho judicial en materia de expulsión*. - Personas jurídicas extranjeras. - IV. DEBERES DE LOS HABITANTES. V. PODER Y GOBIERNO. - Legitimidad de origen y de ejercicio. - *Gobernantes de facto*. - La soberanía. - El gobierno federal. - República y representación. - Las formas semidirectas ..... 91

CAPÍTULO VII. *El federalismo en la constitución*

I. LA ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL DEL ESTADO FEDERAL. - Estado federal y confederación. - El federalismo argentino. - Derecho federal. - Las tres relaciones típicas de la estructura federal: *Subordinación*. - *Participación*. - *Coordinación*. - El reparto de competencias. - II. LAS PROVINCIAS. - Caracterización general. - Nuevas provincias. - *La incorporación de Buenos Aires*. - Competencias de las provincias. - Límites y conflictos interprovinciales. - Supuestos de extraterritorialidad. - Tratados parciales. - Unidad e integridad territoriales. - III. LUGARES DE JURISDICCIÓN FEDERAL. - El art. 67 inc. 27. - *La ley 18.310*. - La capital federal y los territorios nacionales. - IV. RÉGIMEN MUNICIPAL. - V. INTERVENCIÓN FEDERAL. - La garantía federal. - El art. 6º y los tipos de intervención. - El acto de intervención. - El interventor federal. - VI. DINÁMICA DE FEDERALISMO. Regiones ..... 127

CAPÍTULO VIII. *La Iglesia y el estado en la constitución*

I. LA CONFESIONALIDAD DE LA CONSTITUCIÓN ARGENTINA. - La fórmula constitucional. - Status de la Iglesia Católica. - II. EJERCICIO DE LAS RELACIONES CON LA IGLESIA HASTA EL ACUERDO DE 1966. - El patronato. - *La norma constitucional*. - *La praxis*. - *El derecho judicial*. - El pase. - Admisión de órdenes religiosas. - III. EJERCICIO DE LAS RELACIONES CON LA IGLESIA DESDE EL ACUERDO DE 1966. - El Acuerdo con la Santa Sede. - IV. LAS CONSTITUCIONES PROVINCIALES Y LA IGLESIA CATÓLICA. - V. LA LIBERTAD RELIGIOSA. - Contenidos constitucionales ..... 157

CAPÍTULO IX. *Las emergencias en la constitución*

I. PRINCIPIOS GENERALES. - Caracterización. - Las emergencias y los institutos de emergencia en el derecho constitucional argentino. - *Pautas de limitación y control*. - II. LA GUERRA Y SUS INSTI-

TUTOS DE EMERGENCIA. - La guerra y la supremacía de la constitución. - La ley marcial. - La ley de defensa. - III. ESTADO DE SITIO. - Caracterización. - Declaración y efectos. - El derecho judicial en materia de estado de sitio. - IV. LAS CRISIS ECONÓMICAS. - V. EMERGENCIA "REVOLUCIONARIA". - Revolución y poder constituyente. - Encuadre en la constitución formal. - La doctrina de facto ..... 173

## CAPÍTULO X. *Los derechos subjetivos en la constitución*

I. LA PARTE DOGMÁTICA DE LA CONSTITUCIÓN. - El constitucionalismo clásico y el constitucionalismo social. - Declaraciones, derechos y garantías. - Génesis histórica e ideológica de la declaración de derechos. - Derecho natural y valor justicia. - II. LA CARACTERIZACIÓN DE LOS DERECHOS DECLARADOS. - Pautas fundamentales. El sujeto activo o titular de los derechos. - El sujeto pasivo de los derechos. - Ambito territorial y personal de aplicación de la declaración de derechos. - III. PRINCIPIOS DE LEGALIDAD Y DE RAZONABILIDAD. - Formulación y finalidad del principio de legalidad. - *El tránsito del principio de legalidad al de razonabilidad.* - *Aplicaciones del principio de legalidad.* - La regla de razonabilidad. - *Formulación y finalidad del principio.* - *Aplicaciones* ..... 193

## CAPÍTULO XI. *La libertad y la igualdad en la constitución*

I. - LA LIBERTAD COMO DERECHO SUBJETIVO. - Los contenidos de la libertad jurídica. - La libertad física. - La libertad de intimidad. - II. LA IGUALDAD. - Concepto. - El derecho judicial en materia de igualdad. - La igualdad ante la ley: su insuficiencia. La igualdad jurídica. - *Problema de la violación de la igualdad por la jurisprudencia contradictoria.* - La igualdad en las relaciones privadas. - La igualdad en la admisión en los empleos. - La igualdad en las cargas públicas ..... 213

## CAPÍTULO XII. *La libertad de expresión en la constitución*

I. ENCUADRE CONSTITUCIONAL. - La libertad de pensamiento. - La libertad de expresión y de prensa. - Otros aspectos de la libertad de expresión. - II. EL ARTÍCULO 14. - La libertad de prensa. - *El presupuesto de la existencia de la prensa.* - Contenido de la libertad de prensa. - El derecho judicial en materia de libertad de prensa. - Restricciones durante el estado de sitio. - III. EL ARTÍCULO 32. - Interpretaciones sobre la primera parte del art. 32. - El problema de los delitos de prensa. - *Nuestra interpretación sobre los delitos de prensa.* - Interpretación histórica del art. 32. - Interpretaciones sobre la segunda parte del art. 32. - *Nuestra interpretación sobre las dos partes del art. 32.* - El derecho judicial y su interpretación de las dos partes del art. 32 ..... 227

## CAPÍTULO XIII. *Otros derechos y libertades enumerados e implícitos en la constitución*

I. DERECHO DE ENSEÑAR Y APRENDER. - Concepto. - Pautas fundamentales. - Derecho a la educación. - Derecho a la libertad de enseñanza. - Libertad de cátedra. - Competencias del estado federal y de las provincias en materia de enseñanza. - II. DERECHO DE LIBRE ASOCIACIÓN. - Contenido de la libertad de asociación. - Clases y tipos de asociaciones. - Capacidad y libertad de las asociaciones. - El derecho de no asociarse. - Violaciones a la libertad de asociación. - Libertad sindical. - III. LIBERTAD DE CONTRATAR. - Contenido. - Limitaciones a la libertad de contratar. - El derecho judicial en materia de libertad de contratar. - La teoría de la imprevisión. - IV. DERECHO DE PETICIÓN. V. DERECHO DE REUNIÓN. - Concepto y contenido. - El derecho judicial en materia de derecho de reunión. - Reglamentación del derecho de reunión. - Restricciones durante el estado de sitio. - VI. LIBERTAD DE COMERCIO E INDUSTRIA. - Concepto. - Regulación constitucional. - El derecho judicial en materia de libertad de comercio e industria. - VII. DERECHO DE ENTRAR, PERMANECER, TRANSITAR Y SALIR DEL TERRITORIO. - Concepto. - La entrada al país. - La permanencia. - El tránsito. - La salida del país. - Aspectos generales. - VIII. DERECHO DE CASARSE. - Concepto y alcance: el matrimonio. - La regulación estatal del matrimonio. - El matrimonio y las normas constitucionales sobre la Iglesia Católica. - Divorcio por "mutuo acuerdo". - Las normas constitucionales sobre la familia. - IX. DERECHOS IMPLÍCITOS ..... 247

## CAPÍTULO XIV. *El derecho de propiedad en la constitución*

I. ENCUADRE GENERAL. - Concepto de propiedad. - La propiedad en la constitución argentina. - *Qué es propiedad en sentido constitucional.* - II. CONTENIDOS DEL DERECHO DE PROPIEDAD. - Contenidos generales. - Contenidos en el proceso. - Contenidos en el derecho previsional. - Contenidos que surgen del pago. - Contenidos que surgen de la irretroactividad de las leyes. - Contenidos que surgen de la transmisión por causa de muerte. - Contenidos en la propiedad intelectual. - Inviolabilidad de la propiedad. - Limitaciones a la propiedad ..... 285

## CAPÍTULO XV. *La expropiación en la constitución*

I. CONCEPTO Y NATURALEZA. - Encuadre general. - II. ETAPAS DEL PROCESO EXPROPIATORIO. - Calificación de utilidad pública. - *Revisión judicial de la calificación.* - Determinación. - Indemnización. - III. DESPOSESIÓN Y TRANSFERENCIA DE LA PROPIEDAD. - IV. VALUACIÓN DEL BIEN E INDEMNIZACIÓN. - Momento en que se practica la valuación. - Fecha a que se remite la valuación. - *Actualización de la valuación.* - El derecho judicial en materia de valuación y depreciación monetaria. - Rubros que se incluyen

y computan en la valuación. - *Deducciones*. - Oportunidad del pago. - V. SUJETOS EXPROPIANTES. - Expropiación indirecta. - VI. BIENES EXPROPIABLES. - VII. PROCEDIMIENTO EXPROPIATORIO. VIII. EXPROPIACIÓN INVERSA. - Concepto y requisitos. - El derecho judicial en materia de expropiación inversa. - Valuación del bien en la expropiación inversa. - La expropiación "irregular" en la ley 21.499. - IX. RETROCESIÓN. - Concepto. - El derecho judicial en materia de retrocesión. - Requisitos de procedencia. - La retrocesión en la ley 21.499. - X. ABANDONO DE LA EXPROPIACIÓN .. 299

## CAPÍTULO XVI. La tributación fiscal en la constitución

I. ENCUADRE GENERAL. - Clases de gravámenes. - Principios constitucionales que rigen la tributación. - La obligación fiscal. - *La libertad fiscal*. - La retroactividad de la ley fiscal. - Revisión judicial de los gravámenes. - II. COMPETENCIAS DEL ESTADO FEDERAL Y DE LAS PROVINCIAS EN MATERIA TRIBUTARIA. - El reparto en la constitución formal. - El tesoro nacional. - El derecho judicial en materia de competencias tributarias federales y provinciales. - El reparto en la constitución material: la coparticipación. - III. ADUANAS. - Principios constitucionales. - La circulación territorial. - *El derecho judicial en materia de circulación territorial*. - *El peaje* ..... 327

## CAPÍTULO XVII. Los derechos sociales en la constitución: el trabajo

I. EL CONSTITUCIONALISMO SOCIAL. - Surgimiento y contenido. - El constitucionalismo social en Argentina. - Los derechos sociales y económicos. - II. DERECHO DE TRABAJAR. - El trabajo humano. - Contenido y sujetos del derecho de trabajar. - Derecho al trabajo. - El derecho judicial en materia de trabajo. - El artículo 14 bis. - III. CONDICIONES DE TRABAJO. - La prestación del servicio. - La remuneración. - *Salario mínimo*. - *Igual remuneración por igual tarea*. - *Participación en las ganancias*. - La duración del trabajo. - Protección contra el despido. - *Problema de la estabilidad propia*. - Control y colaboración en la empresa. - IV. ASOCIACIÓN SINDICAL. - V. EL EMPLEO PÚBLICO. - La estabilidad del empleado público. - *El derecho judicial en materia de estabilidad*. - VI. COMPETENCIAS DEL ESTADO FEDERAL Y DE LAS PROVINCIAS EN MATERIA DE TRABAJO. - *Encuadre general*. - La situación en la constitución de 1949. - La situación con la reforma de 1957. - La policía del trabajo ..... 347

## CAPÍTULO XVIII. Los derechos gremiales en la constitución

I. LOS GREMIOS. - Gremio y asociación sindical. - II. LA HUELGA. - Sujetos de la huelga. - Legalidad y licitud de la huelga. - Reglamentación de la huelga. - Calificación de la huelga. - La huelga y sus efectos en el contrato de trabajo. - Movimientos atípicos. - III. CONVENIOS COLECTIVOS DE TRABAJO. - Naturaleza y efectos. - IV. CONCILIACIÓN Y ARBITRAJE. - V. REPRESENTACIÓN SINDICAL. - Garantías y efectos ..... 375

## CAPÍTULO XIX. La seguridad social en la constitución

I. UBICACIÓN CONSTITUCIONAL. - Encuadre. - Previsión social. - El seguro social. - Competencias del estado federal y de las provincias en materia de seguridad social. - II. JUBILACIONES Y PENSIONES. - Encuadre. - Movilidad de los haberes. - El derecho judicial en materia de monto y movilidad de los haberes. - *Reducciones*. - Relación de las jubilaciones y pensiones con el derecho de propiedad. - III. PROTECCIÓN DE LA FAMILIA ..... 387

## CAPÍTULO XX. La seguridad jurídica y las garantías en la Constitución

I. LA SEGURIDAD. - Concepto. - Las garantías constitucionales. - El derecho a la jurisdicción. - II. LEY Y JUICIO PREVIOS EN MATERIA PENAL. - La norma del artículo 18. - El derecho judicial en materia de ley y juicio previos. - *La segunda instancia*. - Ley penal más benigna. - III. JUECES NATURALES. - Concepto y alcance. - La sustracción de la causa al juez natural. - *Prohibición de "sacar"*. - *El derecho judicial en materia de sustracción de causas*. - El derecho judicial en materia de jueces naturales. - Fueros reales. - IV. INMUNIDAD DE DECLARACIÓN Y ARRESTO. - V. DEBIDO PROCESO. - Concepto y alcance. - La sentencia. - La segunda instancia. - El debido proceso en sede administrativa. - Aplicación de la garantía del debido proceso al estado en juicio. - VI. LAS GARANTÍAS Y EL DERECHO PENAL. - VII. IRRETROACTIVIDAD DE LA LEY. - Encuadre. - El derecho judicial en materia de irretroactividad. - El principio del código civil. - La irretroactividad en materia administrativa. - La irretroactividad en materia fiscal. - La irretroactividad en materia procesal. - La irretroactividad en materia laboral. - La irretroactividad en materia de seguridad social. - Otros casos. - VIII. EL ARTÍCULO 29 ..... 397

## CAPÍTULO XXI. Habeas corpus y amparo

I. EL HABEAS CORPUS. - Concepto y ubicación constitucional. - Legislación sobre el habeas corpus. - El derecho judicial en materia de habeas corpus. - II. EL AMPARO. - Concepto y ubicación constitucional. - La creación del amparo por fuente de derecho judicial. - Legislación sobre amparo. - El derecho judicial anterior a la legislación sobre amparo. - El derecho judicial posterior a la legislación sobre amparo. - El amparo durante el estado de sitio ..... 429

## CAPÍTULO XXII. Limitación y restricción de los derechos subjetivos

I. LIMITACIONES PERMANENTES Y EXCEPCIONALES. - II. LIMITACIONES PERMANENTES. - El poder de policía en sus dos conceptos: amplio y estricto. - *El poder de policía en sentido estricto*. - Competencias del estado federal y de las provincias en materia de poder de policía. - Normas sobre poder de policía. Limitaciones por actividades comunistas. - II. LIMITACIONES EXCEPCIONALES. - Las emergencias ..... 445

CAPÍTULO XXIII. *Efectos del estado de sitio en la constitución*

I. UBICACIÓN CONSTITUCIONAL. - El artículo 23. - La suspensión de las garantías: teorías. - Teoría finalista. - *El control judicial en la teoría finalista*. - II. ARRESTO Y TRASLADO DE PERSONAS. - Restricción a la libertad corporal. - El habeas corpus durante el estado de sitio. - La opción para salir del país - Otros aspectos. - III. RESTRICCIÓN A LOS DEMÁS DERECHOS ..... 455

CAPÍTULO XXIV. *La parte orgánica de la constitución*

I. EL PODER. - Encuadre. - Gobierno y órganos. - La competencia. - Formas de gobierno. - *Parlamentarismo*. - *Presidencialismo*. - *Forma colegiada*. - Los órganos extrapoderes. - Relaciones en los órganos del poder. - *Relaciones interórganos*. - *Relaciones intraórganos*. - *Relaciones extraórganos*. - II. LA DIVISIÓN DE PODERES. - La tríada y su finalidad. - El derecho judicial en materia de división de poderes. - La competencia y la zona de reserva. - Clasificación de las funciones. - *Gradación de las funciones*. - El desplazamiento hacia el poder ejecutivo. - La delegación de competencias. - *Imputación de funciones*. - *Delegación impropia*. - *Delegación a los municipios*. - Jurisprudencia vinculadora y tribunales administrativos ..... 469

CAPÍTULO XXV. *Régimen electoral, derechos políticos y fuerzas políticas en la constitución*

I. RÉGIMEN ELECTORAL Y DERECHOS POLÍTICOS. - Encuadre. - Los derechos políticos. - II. DERECHO ELECTORAL. - Derecho electoral objetivo. - *El cuerpo electoral*. - *El electorado pasivo*. - *La designación de gobernantes*. - *Los sistemas electorales*. - Derecho electoral subjetivo. - *El sufragio*. - *El electorado pasivo*. - Garantías. - *El derecho judicial en materia de derecho electoral*. - III. PARTIDOS POLÍTICOS. - Encuadre. - Reglamentación legal de los partidos. - Jurisdicción electoral. - El derecho judicial en materia de partidos políticos. - Los partidos en 1966 y 1976. - Legislación y desarrollo de los partidos políticos. - Dinámica de los partidos. - IV. LAS PRESIONES SOBRE EL PODER. - Encuadre de los factores de presión. - Caracterización de las presiones. - Los factores de poder ..... 495

CAPÍTULO XXVI. *El congreso en la constitución*

I. EL ÓRGANO CONGRESO. - "Poder legislativo". - El bicameralismo. - *El bicameralismo en las legislaturas provinciales*. - II. LA CÁMARA DE DIPUTADOS. - Número de diputados. - Elección, requisitos y duración. - III. LA CÁMARA DE SENADORES. - Elección, requisitos y duración. - El vicepresidente de la república. - IV. INCOMPATIBILIDADES Y REMUNERACIÓN DE LOS LEGISLADORES ..... 523

CAPÍTULO XXVII. *El derecho parlamentario en la constitución*

I. CONTENIDO. - II. SESIONES DEL CONGRESO. - Sesiones preparatorias. - *Juicio de la elección por las cámaras*. - Sesiones ordinarias. - Sesiones de prórroga y extraordinarias. - III. EL TRABAJO PARLAMENTARIO. - Su forma. - Igualdad de ambas cámaras. - Simultaneidad de las sesiones. - Publicidad de las sesiones. - Quorum. - *Derecho de la minoría*. - *Casos varios respecto del quorum*. - Comisiones del congreso. - IV. PRIVILEGIOS E INMUNIDADES. - Significado. - Clasificación. - El juicio de las elecciones. - El reglamento de cada cámara. - El poder disciplinario. - *El poder disciplinario frente a terceros extraños a la cámara*. - *El derecho judicial en materia de poder disciplinario*. - La inmunidad de expresión. - *El derecho judicial en materia de inmunidad de expresión*. - *Nuestra posición*. - La inmunidad de arresto. - El desafuero. - *El derecho judicial en materia de desafuero*. - *Nuestra posición*. - Los privilegios en sede judicial. - Los privilegios durante el estado de sitio. - Los privilegios que las constituciones provinciales acuerdan a sus legisladores. - La llamada "interpelación". - Las facultades de investigación de las cámaras ..... 531

CAPÍTULO XXVIII. *Facultades y atribuciones del Congreso*

I. COMPETENCIAS NO INCLUIDAS EN EL ART. 67 DE LA CONSTITUCIÓN. La reforma de la constitución. - Actos que deben cumplirse con participación de las legislaturas provinciales. - A) *Sede de la capital federal*. - B) *Nuevas provincias*. - C) *Otros actos*. - Competencias suprimidas en la reforma de 1860. - Legislación exclusiva en lugares adquiridos por compra o cesión. - La intervención federal. - Otras competencias. - Prohibiciones ..... 561

CAPÍTULO XXIX. *Facultades y atribuciones del congreso en el art. 67 de la constitución*

I. SISTEMA TRIBUTIVO Y FINANCIERO. - El art. 4 y la tributación fiscal. - Régimen aduanero y circulación territorial. - Impuestos y contribuciones. - Empréstitos, operaciones financieras y correos. - El presupuesto. - Bancos. - Dinero y moneda. - *Clases de moneda*. - *Sistema constitucional*. - *Facultades de los jueces para admitir la depreciación monetaria*. - *Moneda extranjera*. - II. SISTEMA COMERCIAL. - El comercio. - La cláusula comercial en nuestro régimen. - III. CUESTIONES DE POLÍTICA CULTURAL, INMIGRATORIA Y DEMOGRÁFICA. - Los indios. - El inciso 16 del art. 67. - La educación. - La inmigración. - Privilegios y recompensas. - IV. EL INCISO 17 DEL ART. 67. - Su contenido. - V. RELACIONES CON EL PODER EJECUTIVO. - VI. RELACIONES CON LA IGLESIA CATÓLICA. - Concepto. - El patronato. - Los indios. - Las órdenes religiosas. - Documentos pontificios y conciliares. - El acuerdo de 1966 con la Santa Sede. - VII. EL ESTADO DE SITIO. - Concepto. - VIII. RELACIONES INTERNACIONALES. - Los límites internacionales. - Los tratados. - *Rechazo del tratado*. - Patentes de corso y de represalias. - Guerra. - IX. LU-

GARES SOMETIDOS A JURISDICCION FEDERAL. - PODERES MILITARES. - En caso de guerra. - Sobre las fuerzas armadas. - La jurisdicción militar. - XI. LOS PODERES IMPLICITOS. - Concepto. - Los poderes implícitos en Estados Unidos. - Los poderes implícitos en nuestro régimen

569

### CAPÍTULO XXX. La ley

I. LA SANCION DE LA LEY EN SU ASPECTO SUSTANCIAL. - Noción. - La etapa exclusivamente congresional en el proceso de formación de la ley. - La ley. - Ley material y ley formal. La forma de ley en los actos del congreso. - Previsiones de la constitución y de los reglamentos de las cámaras. - II. LA SANCION DE LA LEY EN SU ASPECTO PROCESAL. - Su ubicación en el proceso de formación de la ley. - Los mecanismos constitucionales de la sanción de la ley. - A) Aprobación. - B) Rechazo. - Proyecto impedido de repetirse en las sesiones del año. - C) Proyectos adicionados o corregidos. - D) Proyectos vetados. - Qué es lo sancionado por el congreso. - Proyectos que no logran sanción en el año legislativo. - III LAS FACULTADES LEGISLATIVAS DEL CONGRESO. - Clases de leyes que dicta el congreso. - Leyes federales. - Leyes de derecho común. - Leyes locales. - Casos excepcionales. - El inciso 11 del art. 67 de la constitución. - La reserva de las jurisdicciones locales. - La jurisprudencia contradictoria o diferente en materia de derecho común. - La casación. - Las normas procesales

591

### CAPÍTULO XXXI. Competencias privativas de cada cámara

I. COMPETENCIAS QUE EN PIE DE IGUALDAD POSEE CADA UNA. - Noción. - Privilegios. - II. COMPETENCIAS DE LA CÁMARA DE DIPUTADOS. - El art. 44 de la constitución. - III. COMPETENCIAS DEL SENADO. - Concepto. - Distintos casos. - IV. EL JUICIO POLÍTICO. - Encuadre constitucional. - Intervención de cada cámara en nuestro régimen. - Funcionarios enjuiciables, causales y tramitación del juicio político. - El juicio político como ante-juicio para habilitar el proceso penal. - Crítica al juicio político. - Control judicial sobre el juicio político. - El juicio político en las épocas de facto de 1966 y 1976. - El juicio político impedido. - El juicio político a los jueces

609

### CAPÍTULO XXXII. La disolución del congreso en períodos de facto

I. LA SUPLENCIA DEL CONGRESO POR EL PRESIDENTE DE FACTO. - La interrupción en la transmisión del poder. - Los precedentes de disolución del congreso en nuestro régimen. - La suplencia del congreso disuelto. - Los precedentes de ejercicio de las facultades legislativas por el presidente de facto. - La forma de los actos legislativos cumplidos por el presidente de facto. - Extensión de las facultades del presidente de facto en reemplazo del congreso disuelto. - II. LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA. - Noción. - Etapa 1930-1947. - Etapa 1947-1979.

III. EL CONTROL A POSTERIORI DEL CONGRESO. - La reinstalación del congreso. - Los precedentes en nuestro régimen. - La situación después de 1973. - IV. LOS CASOS DE 1966 Y 1976. - El Estatuto de la Revolución de 1966. - El ejercicio de poder constituyente por la Junta Revolucionaria. - Las normas del proceso de reorganización nacional de 1976

619

### CAPÍTULO XXXIII. El poder ejecutivo en la constitución

I. NATURALEZA DEL PODER EJECUTIVO. - El poder ejecutivo como poder originario. - La función a cargo del poder ejecutivo. - Quid de las dos funciones: originaria y ejecutoria. - La continuidad de la función a cargo del poder ejecutivo. - El liderazgo del poder ejecutivo. - II. DENOMINACIÓN Y CARÁCTER DEL PODER EJECUTIVO. - El nombre del poder ejecutivo en nuestro derecho constitucional del poder. - La impersonalidad de nuestro poder ejecutivo. - El vicepresidente. - III. EL ACCESO AL CARGO Y LA PERMANENCIA EN EL MISMO. Condiciones de elegibilidad. - A) Ciudadanía. - B) Religión. - La pertenencia al catolicismo. - Caso de la excomunión. - Duración en el ejercicio del cargo. - La reelección. La reelección referida al vicepresidente. La interrupción en el ejercicio del cargo y la prosecución posterior. - Caso del presidente de facto. - Sueldo. - Incompatibilidad. - Juramento. - IV. PROBLEMAS VINCULADOS CON LA ACEFALÍA. - Acefalia. - El art. 75 de la constitución. - Causales de acefalia. - A) Inhabilidad. - B) Ausencia. - C) Muerte y renuncia. - D) Destitución. - La sucesión del vicepresidente. - Acefalia de la república. - Interpretación del art. 75 y de la ley 252. La ley de acefalia Nº 252. - La nueva ley de acefalia Nº 20.972. - Juramento del sucesor. - A) Juramento del vicepresidente. - B) Juramento de los otros funcionarios. - La vacancia de la vicepresidencia. - Soluciones. - V. LA ELECCION PRESIDENCIAL. - Elección indirecta. - La interferencia de los partidos políticos. Los arts. 81 a 85 de la constitución. - El colegio electoral. - El escrutinio. - La elección por el congreso. - Una sola sesión. - Facultad de rectificar. La ley 240 ½

631

### CAPÍTULO XXXIV. Competencia del poder ejecutivo

Carácter de esa competencia. - I. LAS JEFATURAS PRESIDENCIALES. Las cuatro jefaturas. - Jefe del estado. - Jefe de la administración pública. - Jefe de la capital federal. - Jefe de las fuerzas armadas. - II. LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA. - Clases de administración. - La función administrativa. - Los reglamentos. - Los decretos reglamentarios. - Los reglamentos autónomos. - Los reglamentos delegados. - Los reglamentos de necesidad. - Caracteres del acto administrativo. - Descentralización y autarquía. - III. LA JEFATURA DE LA CAPITAL. - Quid del régimen municipal de la capital federal. - La sede del gobierno federal. - Base constitucional de la municipalidad capitalina. - IV. LA PARTICIPACIÓN EN EL PROCESO LEGISLATIVO. Fases del proceso legislativo en las que interviene el poder ejecutivo. - Iniciativa y promulgación. - Fase de eficacia. - Quid de la aprobación y de la promulgación tácita. - El veto. - Examen y control. - El art. 72. - El veto parcial. - Efecto del veto parcial. - El derecho judicial en materia de veto parcial y promulgación parcial. - Plazo para vetar. - Actos

del congreso que pueden vetarse. - El veto de bolsillo. - V. NOMBRAMIENTOS. Noción. - La designación de los jueces. - *El acuerdo del senado*. - *Duración del acuerdo*. - La remoción de los jueces por el presidente de facto. - La renuncia de los jueces. - La designación y remoción de los diplomáticos. - La designación de los oficiales de las fuerzas armadas. - La designación de los ministros. - La designación de otros agentes. - *Los acuerdos senatoriales para ciertos funcionarios de la administración pública*. - *La estabilidad de los empleados públicos*. - La facultad de nombrar y remover empleados, en relación con la jefatura de la administración pública. - VI. LOS NOMBRAMIENTOS EN COMISIÓN. El inc. 22 del art. 86. - El acuerdo posterior al nombramiento en comisión. - A qué categoría de empleos se aplica el inc. 22. - VII. RELACIONES CON EL CONGRESO. - Noción. - Apertura de las sesiones. - Prórroga de las sesiones. - Ausencia del presidente. - Renuncia del presidente. - VIII. RELACIONES CON LA IGLESIA CATÓLICA. - El art. 29 de la constitución. - El patronato. - El pase. - IX. EL INDULTO. - Concepto. - Oportunidad de concederlo. - Casos en que no procede. - X. RELACIONES INTERNACIONALES. - La conducción de las relaciones exteriores y la representación internacional del estado. - Los tratados. - Materias regulables mediante tratados. - Reconocimiento de estados y admisión de sus representantes. - XI. PODERES MILITARES. - Concepto. - Poder disciplinario. - La ley marcial. - Naturaleza de los actos en ejecución de los poderes militares. - XII. - EL ESTADO DE SITIO. - Concepto. - XIII. - LOS ACTOS DE GOBIERNO. - La actividad política del poder ejecutivo. - El acto institucional. - La intervención federal. - Intervención administrativa ..... 659

### CAPÍTULO XXXV. *Organos dependientes del poder ejecutivo*

I. - EL MINISTERIO. - Naturaleza, composición y competencia. - *Organo colegiado y complejo*. - *Nombramiento y remoción*. - *Competencia*. - II. LA LEY DE MINISTERIOS. - Concepto. - Responsabilidad ministerial, reunión de gabinete y refrendo. - Naturaleza del refrendo múltiple. - III. RELACIONES DEL MINISTERIO CON EL CONGRESO. - Las normas constitucionales. - Inmunidades y privilegios. - IV. LAS SECRETARÍAS DE ESTADO. - Origen y rango. - Encuadre constitucional. - V. OTROS ÓRGANOS ..... 697

### CAPÍTULO XXXVI. *La administración pública y los Administrados*

I. PROCEDIMIENTO Y RECURSOS ADMINISTRATIVOS. Proceso judicial y procedimiento administrativo. - Principios que rigen el procedimiento administrativo. - Los recursos administrativos. - Los recursos administrativos en nuestro régimen. - El recurso jerárquico. - *Recurso de alzada*. - Principios generales. - II. LA EXTINCIÓN DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS. - Noción. - *La extinción (revocación y anulación)*. - *Irrevocabilidad o revocabilidad?* Inmutabilidad del acto administrativo. - *La cosa juzgada administrativa*. - El derecho judicial en materia de cosa juzgada administrativa. - La ley 19.549 en materia de revocación ..... 705

### CAPÍTULO XXXVII. *La doctrina de facto aplicada al poder ejecutivo*

I. EL ACCESO IRREGULAR AL CARGO. - Presidente de facto. - Invetidura plausible. - Los precedentes en nuestro régimen. - Denominación del presidente de facto. - II. COMPETENCIA DEL PRESIDENTE DE FACTO. - Las propias del poder ejecutivo. - Las facultades legislativas. - La administración de justicia y la destitución de jueces. - III. PÉRDIDA DEL CARGO POR EL PRESIDENTE DE JURE DESTITUIDO. - Efectos. - La convocatoria a elecciones. - Reección del presidente de jure destituido y elección del presidente de facto. - IV. PROBLEMÁTICA DE LOS DECRETOS-LEYES. - Su emanación. - La posterior ratificación o derogación por el congreso. - V. LOS CASOS DE 1966 Y 1976. - El presidente de la república en 1966. - Carácter de *jure o de facto del presidente*. - El presidente de la república en 1976 ..... 715

### CAPÍTULO XXXVIII. *El poder judicial en la constitución*

I. ESTRUCTURA Y CARÁCTER. - Normas de nuestra constitución sobre el poder judicial. - II. LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA. - Creación y composición de la Corte Suprema. - *Juramento de sus miembros*. - Sentido institucional de la Corte Suprema. - La división de la Corte en salas. - El presidente de la Corte Suprema. - *Su nombramiento*. - *Su renuncia*. - III. LA INAMOVIBILIDAD DE LOS JUECES. - Su alcance. - *El derecho judicial en materia de inamovilidad*. - La inamovilidad en épocas de facto. - Status de los jueces *de jure* que continúan en sus cargos en épocas de facto. - Status de los jueces designados en épocas de facto. - ¿Los jueces designados en épocas de facto son jueces *en comisión*? - IV. OTRAS GARANTÍAS. - El sueldo. - Incompatibilidades. - V. CREACIÓN DE ÓRGANOS JUDICIALES EN ÉPOCAS DE FACTO. - Quid del problema ante la disolución del congreso y su suplencia por el poder ejecutivo. - Jurisprudencia de la Corte en 1945. - Nuestra opinión. - VI. FACULTADES DISCIPLINARIAS DE LOS JUECES. - Noción. - La norma legal. - El derecho judicial en materia de poder disciplinario ..... 727

### CAPÍTULO XXXIX. *La administración de justicia*

I. EL MODO Y LA OCASIÓN DE SU EJERCICIO. - Principios básicos. - Caso o causa judicial. - Principios del derecho judicial en materia de administración de justicia. - II. LA SENTENCIA. - Su carácter: la norma individual. - El derecho judicial y el orden jurídico positivo. - *La fundamentación de la sentencia*. - La exención de controles extraórganos. - Requisitos de la sentencia. - *Sentencias arbitrarias*. - Obligación de sentenciar. - *Imparcialidad*. - *Motivación*. - Sentencia justa. - La cosa juzgada. - III. JURISDICCIÓN, ACCIÓN Y PROCESO. - La justicia pública. - La jurisdicción. - La acción. - El proceso. - El derecho a la jurisdicción. - Cómo satisface el estado la administración de justicia. - El juez en el proceso. - *Los tribunales de alzada*. - La denegación de justicia. - *Intervención de la Corte Suprema*. - *La denegación de justicia y la jurisdicción internacional* ..... 741

CAPÍTULO XL. *El derecho judicial*

I. LA CREACIÓN DE DERECHO POR LOS ÓRGANOS JUDICIALES. - Noción. - Las sentencias con generalidad normativa. - A) La jurisprudencia vinculatoria. - B) Sistema del *stare decisis*. - C) La sentencia modelo. - II. LA UNIFORMIDAD DE LA JURISPRUDENCIA. - Igualdad de ley e igualdad de interpretación. La interpretación uniforme. - III. LA NORMA GENERAL Y LA INTERPRETACIÓN JUDICIAL. - Concepto. - Aplicación y creación. - *La individualización de la norma general*. - *La sentencia*. - La interpretación judicial de la constitución. - *El derecho judicial en materia de interpretación constitucional*. - Jurisprudencia uniforme y recurso extraordinario. - *Que dice la Corte Suprema*. - Los fallos plenarios. - Abrogación de leyes inconstitucionales por efecto de una sentencia declarativa de su inconstitucionalidad ..... 755

CAPÍTULO XLI. *La unidad de Jurisdicción*

I. ALCANCE Y EXCEPCIONES. - Los jueces naturales. - II. LA JURISDICCIÓN MILITAR. - Su división. Jurisdicción penal. - *Las sentencias*. - La jurisdicción militar penal y el presidente de la república. - El recurso extraordinario y las sentencias de tribunales militares. - III. LA JURISDICCIÓN ADMINISTRATIVA. - Encuadre constitucional. - Ejercicio de la función jurisdiccional por la administración. - Jurisdicción judicial y jurisdicción administrativa. - *Que dice la Corte*. - Nuestra opinión. - Control judicial suficiente ..... 763

CAPÍTULO XLII. *La justiciabilidad del estado*

I. - ESTADO Y DERECHO. - La sumisión del gobernante al derecho. - La sumisión al derecho controlada por el poder judicial. - La ejecución de las sentencias contra el estado. - II. DEMANDAS CONTRA EL ESTADO. - El estado como parte en juicio. - Las leyes 3952 y 11.634. - *La reclamación administrativa previa*. - Demandas contra entidades autárquicas y reparticiones públicas. - La sentencia declarativa. - *El derecho judicial en materia de sentencias contra el estado* ..... 769

CAPÍTULO XLIII. *Control y jurisdicción constitucionales*

I. LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL. - Noción. - El control de constitucionalidad en nuestro derecho. - *En el derecho público provincial*. - *La jurisdicción federal en el control de constitucionalidad*. - II. EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD SIN PETICIÓN DE PARTE. - Problemas preliminares. El juez y las partes en el caso judicial. - El control de constitucionalidad y la aplicación del derecho al caso. - III. LAS CUESTIONES POLÍTICAS NO JUDICIA-

BLES. - Encuadre constitucional. - El art. 100 de la constitución y las cuestiones políticas. - Argumentos en contra de la judicialidad. - *La "división de poderes"*. - *Las facultades privativas*. - *El gobierno de los jueces*. - La judicialidad plena ..... 775

CAPÍTULO XLIV. *Jurisdicción y competencia de los tribunales federales en la constitución*

I. EL "PODER JUDICIAL DE LA NACIÓN". - Concepto. - Caracteres de la jurisdicción federal. - II. LAS CAUSAS DE JURISDICCIÓN FEDERAL. - Jurisdicción federal y jurisdicción provincial. - Las causas de jurisdicción federal en el art. 100 de la constitución. - *Alcance e interpretación del art. 100 de la constitución*. - *Quid de los tribunales administrativos en relación con la jurisdicción federal*. - Qué es *causa* en el lenguaje del art. 100 de la constitución. - Jurisdicción apelada y originaria. - III. CAUSAS REGIDAS POR EL DERECHO FEDERAL. - Causas que versan sobre puntos regidos por la constitución. - Causas que versan sobre puntos regidos por las leyes del congreso. - Causas que versan sobre puntos regidos por los tratados. - IV. CAUSAS DE ALMIRANTAZGO Y JURISDICCIÓN MARÍTIMA. - Materia comprendida en ellas. - Enunciación de causas. - *Prórroga*. - V. CAUSAS CONTENCIOSoadministrativas. - Concepto. - VI. CAUSAS EN QUE LA "NACIÓN" ES PARTE. - Alcance de la norma. - *Prórroga* de la jurisdicción federal cuando el estado es parte. - VII. LAS OTRAS CAUSAS POR RAZÓN DE PARTES. - Concepto. - Las provincias en juicio. - Cuestiones de límites interprovinciales. - Casos en que es parte una provincia. - *Alcance de "causa civil"*. - *Materia de las causas en que es parte una provincia*. - El concepto de vecindad. - Regulación legal de la vecindad. - *Prórroga de la jurisdicción*. - La vecindad de las personas de existencia ideal. - La vecindad en caso de pluralidad de litigantes. - Causas en que es parte un ciudadano extranjero. - Causas en que es parte un estado extranjero. - *La justiciabilidad de los estados extranjeros*. - *Casos posibles*. - El consentimiento del estado extranjero. - *La reciprocidad*. - VIII. CAUSAS CRIMINALES. - Concepto. - Razón de materia. - Razón de materia y personas. - Razón de lugar. - IX. CAUSAS SUPRIMIDAS. - El texto originario de 1853 y la reforma de 1860. - X. LA COMPETENCIA DE LA CORTE SUPREMA. - En relación con las causas del art. 100 de la constitución. - En instancia de apelación. - En otros casos ..... 785

CAPÍTULO XLV. *Competencia originaria y exclusiva de la Corte Suprema en la constitución*

I. ENCUADRE. - El art. 101 de la constitución. - Los caracteres de originaria y exclusiva. - *El derecho judicial en materia de competencia originaria y exclusiva*. - II. CAUSAS EN QUE ES PARTE UNA PROVINCIA. - Noción. - El art. 101 (extraído del art. 100). - El derecho judicial. - III. REGLAMENTACIÓN LEGAL DE LA COMPETENCIA ORIGINARIA Y EXCLUSIVA. - Regulación del decreto-ley 1285/58. - IV. CAUSAS CONCERNIENTES A EMBAJADORES, MINISTROS

## ÍNDICE

PÚBLICOS Y CONSULES EXTRANJEROS. - La inmunidad diplomática. - *Alcance de la inmunidad.* - La recepción constitucional de los principios del derecho internacional público. - Diplomáticos no extranjeros. - *Quid de la causa concerniente.* - La regulación legal de las causas concernientes a embajadores, ministros y cónsules. - Causas que conciernen a embajadores o ministros sin ser parte en ellas. Causas criminales. - El acatamiento de la jurisdicción argentina. - Duración de la inmunidad diplomática. - Caso en que no se acata la jurisdicción argentina. - V. CAUSAS DE CONSULES. - Noción. - La regulación legal. - Ausencia del requisito de consentimiento .....