

ADOLFO GABINO ZIULU

Profesor titular de Derecho Constitucional y de Derecho Político en la Facultad de Derecho de la Universidad Católica de La Plata. Profesor adjunto de Derecho Constitucional en las facultades de Ciencias Jurídicas y Sociales y de Ciencias Económicas de la Universidad Nacional de La Plata.

# DERECHO CONSTITUCIONAL

TOMO II

EL PODER Y LAS GARANTÍAS  
CONSTITUCIONALES



EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES

1998

# ÍNDICE

## CAPÍTULO I EL HÁBEAS CORPUS

I. Concepto .....	1
II. Antecedentes extranjeros .....	2
III. Antecedentes nacionales .....	5
IV. Fundamento constitucional .....	7
V. El art. 43 de la Constitución nacional .....	8
VI. La ley 23.098 y su ámbito de aplicación .....	10
VII. Casos en que procede el hábeas corpus .....	11
VIII. Persona competente para demandar .....	12
IX. Declaración de inconstitucionalidad de oficio .....	13
X. El hábeas corpus y el estado de sitio .....	14
XI. Procedimiento del hábeas corpus .....	17
XII. El Pacto de San José de Costa Rica .....	19

## CAPÍTULO II

### EL AMPARO

I. Concepto .....	21
II. Diferencias entre el amparo y el hábeas corpus .....	21
III. Diferencias entre el amparo y la inconstitucionalidad .....	22
IV. Fundamento constitucional antes de la reforma de 1994 .....	22
V. Antecedentes .....	23
a) Proyectos legislativos .....	23
b) Constituciones provinciales .....	24
c) Precedentes jurisprudenciales .....	24
d) Proyectos constitucionales .....	26
VI. Creación jurisprudencial del amparo .....	27
a) El caso "Siri" .....	27
b) El caso "Kot" .....	28
VII. La ley 16.986 .....	29
a) Acotaciones generales .....	29
b) El acto violatorio .....	30
c) El daño grave .....	31

d) La arbitrariedad o ilegalidad manifiesta .....	32
e) Los derechos protegidos .....	33
f) Las vías previas o paralelas .....	34
g) Amparo e inconstitucionalidad .....	35
h) Otros supuestos de inadmisibilidad .....	36
VIII. El amparo contra actos de particulares .....	37
IX. El amparo en la Constitución nacional después de la reforma de 1994 .....	37
X. El amparo en Méjico .....	40
XI. El amparo en el Brasil .....	41
XII. El amparo en el Pacto de San José de Costa Rica .....	42

### CAPÍTULO III EL HÁBEAS DATA

I. Concepto .....	43
II. Antecedentes .....	43
III. Fundamento constitucional .....	45
IV. Casos en que procede .....	46
V. Personas que pueden ejercer la acción .....	49
VI. El hábeas data y el secreto de las fuentes de información .....	50
VII. El hábeas data y el estado de sitio .....	50
VIII. Procedimiento del hábeas data .....	51

### CAPÍTULO IV EL PODER EJECUTIVO

I. Acotación preliminar .....	53
II. El Poder Ejecutivo: concepto, funciones y caracteres .....	54
III. Sistemas de organización ejecutiva .....	56
a) El parlamentarismo .....	56
b) El presidencialismo .....	58
c) El Poder Ejecutivo colegiado .....	59
d) El régimen de asamblea .....	60
IV. El liderazgo del Poder Ejecutivo .....	60
V. Antecedentes del Poder Ejecutivo argentino .....	61
VI. La opinión de Alberdi .....	63
VII. El Poder Ejecutivo en la Constitución nacional .....	64
a) Condiciones de elegibilidad .....	64
b) Procedimiento de elección .....	65
c) Duración y reelegibilidad .....	68
d) Residencia .....	69
e) Remuneración .....	70
f) Juramento .....	70
g) Responsabilidad .....	71
VIII. El vicepresidente: naturaleza y funciones .....	72

IX. La acefalía del Poder Ejecutivo .....	73
a) Concepto .....	73
b) Casos .....	73
c) Antecedentes .....	76
d) La ley 20.972 .....	76
X. Los ministros .....	79
a) Concepto, naturaleza y funciones .....	79
b) Designación y remoción .....	80
c) Atribuciones .....	81
d) Responsabilidad y obligaciones .....	81
e) Incompatibilidades .....	82
f) Remuneración .....	82
g) Número de ministros .....	82
XI. El jefe de Gabinete de Ministros .....	82
a) Concepto, naturaleza y funciones .....	82
b) Designación y remoción .....	83
c) Atribuciones .....	84
d) Responsabilidad y obligaciones .....	86
e) Incompatibilidades .....	87
f) Remuneración .....	87

### CAPÍTULO V LAS ATRIBUCIONES DEL PODER EJECUTIVO

I. La jefatura del Estado .....	89
II. La jefatura de Gobierno .....	89
III. La jefatura de la Administración pública .....	90
IV. La jefatura de las fuerzas armadas .....	91
V. El poder reglamentario .....	92
a) Noción y alcance .....	92
b) Reglamentos: concepto .....	93
c) Las leyes y los reglamentos .....	94
d) La jerarquía normativa de los reglamentos .....	94
VI. Los distintos tipos de reglamentos .....	95
a) Los reglamentos de ejecución .....	95
b) Los reglamentos autónomos .....	97
c) Los reglamentos delegados .....	98
d) Los reglamentos de necesidad y urgencia .....	102
VII. Los nombramientos .....	108
a) Con acuerdo del Senado .....	108
b) Sin acuerdo del Senado .....	109
c) Los nombramientos en comisión .....	109
VIII. El indulto y la conmutación de penas .....	110
IX. Las funciones legislativas .....	113
X. Supervisión de la recaudación e inversión de las rentas .....	114
XI. Emergencias institucionales .....	114
a) Estado de sitio .....	115
b) Intervención federal .....	116

XII. Otras funciones .....	116
a) Seguridad social .....	116
b) Relaciones internacionales .....	116
c) Poderes militares .....	117
d) Informes administrativos .....	118
e) Autorización para ausentarse de la Nación .....	118

## CAPÍTULO VI

## EL PODER LEGISLATIVO

I. Concepto .....	119
II. Caracteres .....	119
III. Importancia .....	119
IV. Sistemas de organización legislativa: unicameralismo y bicameralismo .....	120
V. La estructura del Congreso de la Nación .....	122
VI. La Cámara de Diputados .....	122
a) Composición .....	122
b) Las condiciones de elegibilidad .....	124
c) El procedimiento de elección .....	125
d) La duración del mandato y la reelección .....	126
e) Los casos de vacancia .....	127
VII. La Cámara de Senadores .....	128
a) Composición .....	128
b) Las condiciones de elegibilidad .....	129
c) El procedimiento de elección .....	130
d) La duración del mandato y la reelección .....	132
e) Los casos de vacancias .....	134
f) El presidente provisorio del Senado .....	135
VIII. La pertenencia de las bancas legislativas .....	135
IX. Juramento .....	136
X. Dietas .....	137
XI. Las incompatibilidades parlamentarias .....	137
XII. Las inmunidades parlamentarias .....	139
a) La inmunidad de arresto .....	140
b) La inmunidad de opinión .....	141
c) La inmunidad de proceso judicial .....	142
XIII. La Asamblea Legislativa .....	143
a) Concepto .....	143
b) Los casos de asambleas legislativas .....	143
XIV. Las sesiones legislativas .....	144
a) Las sesiones preparatorias .....	144
b) Las sesiones ordinarias .....	144
c) Las sesiones de prórroga .....	145
d) Las sesiones extraordinarias .....	146
XV. Simultaneidad de sesiones .....	147
XVI. Prerrogativas de las Cámaras .....	147
a) Juicio de las elecciones, derechos y títulos .....	147

b) Reglamento .....	148
c) Facultades disciplinarias .....	148
XVII. Quórum .....	150
XVIII. El defensor del pueblo .....	150
a) Concepto .....	150
b) Antecedentes .....	151
c) Naturaleza y funciones .....	152
d) Designación .....	153
e) Duración y remoción .....	154
XIX. La crisis legislativa y la reforma parlamentaria .....	154

## CAPÍTULO VII

## LAS ATRIBUCIONES DEL PODER LEGISLATIVO

I. Las funciones del Congreso de la Nación .....	157
II. La función preconstituyente .....	158
III. La función de control .....	159
a) El juicio político .....	159
b) El control de la cuenta de inversión .....	164
c) Las facultades de investigación .....	164
d) El requerimiento de informes .....	167
IV. La función legislativa .....	168
a) Las leyes locales .....	168
b) Las leyes comunes .....	168
c) Las leyes federales .....	169
V. Las atribuciones legislativas .....	170
a) Tributarias .....	170
b) Presupuestarias .....	173
c) Bancos y emisión de moneda .....	173
d) Comerciales .....	174
e) Empréstitos .....	175
f) Tierras públicas .....	175
g) Militares .....	176
h) Educativas y culturales .....	177
i) Protección de los pueblos indígenas .....	180
j) Prosperidad y desarrollo humano .....	182
k) Tratados internacionales .....	183
l) Fronteras y población .....	189
m) Límites y territorios nacionales .....	190
n) Subsidios a las provincias .....	190
ñ) Pago de la deuda interior y exterior .....	191
o) Emergencias institucionales .....	191
p) Legislación exclusiva sobre la Capital. Establecimientos de utilidad nacional .....	192
q) Renuncia del presidente y del vicepresidente .....	192
VI. Otras atribuciones legislativas .....	192
a) Creación de tribunales inferiores .....	193
b) Empleos .....	193

c) Pensiones .....	193
d) Honores .....	194
e) Amnistías .....	194
VII. Las facultades privativas de cada Cámara .....	195
a) Las facultades privativas del Senado .....	195
b) Las facultades privativas de la Cámara de Diputados .....	196
VIII. Los poderes implícitos .....	196
IX. La delegación de facultades legislativas .....	198

## CAPÍTULO VIII

EL PROCEDIMIENTO DE FORMACIÓN  
Y SANCIÓN DE LAS LEYES

I. La ley y la función legislativa .....	199
II. Las leyes formales y las leyes materiales .....	199
III. El procedimiento legislativo y sus diversas etapas .....	200
IV. La iniciativa .....	201
V. La etapa deliberativa .....	202
a) Noción general .....	202
b) Trámite simple .....	203
c) Trámite complejo .....	203
VI. La promulgación .....	205
a) Concepto .....	205
b) Promulgación expresa y promulgación tácita .....	205
c) Promulgación parcial .....	206
VII. El veto .....	209
a) Concepto .....	209
b) El veto total y el parcial .....	209
c) La insistencia del Congreso .....	210
VIII. La delegación en comisiones .....	212
IX. Las mayorías especiales .....	213
a) Mayoría de los dos tercios del total .....	213
b) Mayoría de los dos tercios de los presentes .....	214
c) Mayoría absoluta de los miembros totales .....	214
X. Caducidad de los proyectos .....	215
XI. Exclusión de la sanción tácita .....	216
XII. La publicación .....	217
a) Nociones generales .....	217
b) Las leyes secretas .....	218
XIII. La fórmula de la sanción .....	220

## CAPÍTULO IX

## EL PODER JUDICIAL

I. Nociones generales .....	221
a) Importancia y ubicación institucional .....	221
b) Funciones .....	222

c) Caracteres .....	222
II. La designación de los jueces .....	225
a) Diferentes sistemas .....	225
b) La designación de los jueces antes de la reforma constitucional de 1994 .....	228
c) La designación de los jueces después de la reforma constitucional de 1994 .....	229
III. El Consejo de la Magistratura .....	229
a) Antecedentes .....	229
b) Naturaleza jurídica y composición .....	230
c) Atribuciones .....	232
d) Reglamentación .....	233
IV. Los jueces en comisión .....	234
V. La inamovilidad de los jueces .....	236
VI. Las incompatibilidades .....	238
VII. La remuneración .....	239
VIII. El procedimiento de remoción .....	241
a) Diferentes sistemas .....	241
b) El jurado de enjuiciamiento .....	241
IX. La Corte Suprema de Justicia .....	242
a) Su importancia política y judicial .....	242
b) Creación .....	244
c) Composición, requisitos y residencia .....	245
d) El juramento .....	246
e) La presidencia de la Corte .....	247
f) La división en salas .....	248
g) Reglamento y nombramiento de empleados .....	249
X. La organización de la justicia federal .....	249
XI. La organización de la justicia provincial .....	250
XII. La organización de la justicia de la ciudad de Buenos Aires .....	250
XIII. El Ministerio Público .....	251
XIV. La casación .....	253
XV. Los fallos plenarios .....	256
XVI. El juicio por jurados .....	257
XVII. Los tribunales administrativos .....	258
XVIII. Los tribunales militares .....	261

## CAPÍTULO X

## LAS ATRIBUCIONES DEL PODER JUDICIAL

I. Acotación previa .....	263
II. La jurisdicción y la competencia .....	264
III. La competencia federal .....	265
a) Principios generales .....	265
b) Caracteres .....	265
IV. La competencia federal en razón de la materia .....	267
a) Fundamento básico .....	267
b) Causas sobre puntos regidos por la Constitución nacional .....	267

c) Causas sobre las leyes de la Nación .....	268
d) Causas sobre los tratados internacionales .....	268
e) Cuestiones de almirantazgo y jurisdicción marítima .....	269
V. La competencia federal en razón de las personas .....	270
a) Fundamento y principios generales .....	270
b) Causas concernientes a embajadores, ministros públicos y cónsules extranjeros .....	270
c) Asuntos en que la Nación sea parte .....	271
d) Causas en que es parte una provincia .....	274
e) Causas en relación con la distinta vecindad .....	276
f) Causas concernientes a ciudadanos extranjeros .....	277
g) Causas contra un Estado extranjero .....	278
VI. Causas suprimidas por la reforma de 1860 .....	280
VII. La competencia federal en razón del lugar .....	281
VIII. La competencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación .....	282
a) La competencia por apelación .....	283
b) La competencia originaria y exclusiva .....	284
IX. Los poderes implícitos de la Corte Suprema de Justicia .....	286

## CAPÍTULO XI

## EL RECURSO EXTRAORDINARIO

I. Noción general .....	289
II. Antecedentes .....	290
III. Legislación vigente .....	292
IV. Constitucionalización del recurso extraordinario .....	294
V. Requisitos .....	294
VI. Requisitos comunes .....	296
a) La existencia de una causa judicial .....	296
b) La cuestión judicial .....	297
c) El gravamen .....	299
d) La subsistencia de las condiciones .....	300
VII. Requisitos propios .....	301
a) La existencia de una cuestión federal .....	302
b) La relación directa e inmediata de la cuestión federal con la materia de la causa .....	304
c) La resolución apelada contraria al derecho federal invocado por el recurrente .....	305
d) La sentencia definitiva .....	305
e) El tribunal superior de la causa .....	307
VIII. Requisitos formales .....	310
a) La introducción de la cuestión federal .....	310
b) La interposición del recurso .....	311
c) El trámite .....	311
d) La resolución .....	312
IX. El recurso de queja .....	312
X. El recurso extraordinario por sentencia arbitraria .....	313
a) Concepto .....	313

b) Antecedentes .....	314
c) Fundamentos .....	315
d) Distintos tipos de arbitrariedad .....	316
XI. La gravedad institucional .....	318
XII. El <i>certiorari</i> .....	320
XIII. El <i>per saltum</i> .....	323

## CAPÍTULO XII

## LA DOCTRINA DE FACTO

I. Nociones generales .....	327
a) Concepto .....	327
b) Origen .....	328
c) Principales autores .....	328
II. Funcionarios de jure y funcionarios de facto .....	329
a) Concepto .....	330
b) Condiciones que debe reunir .....	330
III. La revolución y el golpe de Estado .....	330
IV. La justificación de la autoridad de facto .....	331
V. Surgimiento y evolución de la doctrina de facto en nuestro país .....	332
a) El caso "Baldomero Martínez" .....	332
b) Las acordadas de 1930 y 1943 .....	333
VI. Los gobiernos de facto en la Argentina .....	335
VII. Las atribuciones del Poder Ejecutivo de facto .....	336
VIII. Los actos legislativos de los gobiernos de facto .....	338
a) Denominación .....	338
b) Valor después de restituida la normalidad institucional .....	338
IX. El Poder Legislativo en los periodos de facto .....	340
X. El Poder Judicial en épocas de facto .....	340
XI. El ejercicio del poder constituyente en periodos de facto .....	343
XII. La doctrina de facto después de 1983 .....	345
XIII. La protección del orden constitucional en la reforma de 1994 .....	348
a) Apreciación general .....	348
b) La intangibilidad constitucional .....	349
c) Las sanciones .....	349
d) El derecho de resistencia .....	350
e) El enriquecimiento ilícito .....	351
f) La Ley de Ética Pública .....	352

ÍNDICE DE FALLOS DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN CITADOS EN ESTE TOMO .....	355
--	-----

NÓMINA DE ACORDADAS Y RESOLUCIONES DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN CITADAS EN ESTE TOMO .....	365
--	-----

BIBLIOGRAFÍA GENERAL .....	367
----------------------------	-----