

PABLO LUIS MANILI

TRATADO  
DE DERECHO  
CONSTITUCIONAL  
ARGENTINO  
Y COMPARADO

---

TOMO I

THOMSON REUTERS  
LA LEY

Manili, Pablo Luis

Tratado de derecho constitucional argentino y comparado,  
tomo I / Pablo Luis Manili. - 1a ed. - Ciudad Autónoma de  
Buenos Aires: La Ley, 2021.

v. 1, 784 p.; 24 × 17 cm.

ISBN 978-987-03-4114-7

1. Derecho Constitucional. I. Título.

CDD 342.00982

Pablo Luis Manili, 2021

© de esta edición, Thomson Reuters, 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida  
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio  
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación  
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación  
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced  
or transmitted in any form or by any means,  
electronic or mechanical, including photocopying and recording  
or by any information storage or retrieval system,  
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada 300 ejemplares

ISBN 978-987-03-4114-7 (Tomo I)

ISBN 978-987-03-4087-4 (Obra completa)

SAP 42861216

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# SUMARIO

## **TOMO I**

Prólogo

*Sección 1:* Teoría constitucional

Índice general

Bibliografía

## **TOMO II**

*Sección 2:* Derecho internacional de los derechos humanos

*Sección 3:* Derechos civiles y políticos

## **TOMO III**

*Sección 4:* Derechos económicos sociales y culturales

*Sección 5:* Derechos de incidencia colectiva

*Sección 6:* Garantías judiciales

## **TOMO IV**

*Sección 7:* El Estado y sus elementos

*Sección 8:* El federalismo

## **TOMO V**

*Sección 9:* El Poder Legislativo

*Sección 10:* Los órganos de control

## **TOMO VI**

*Sección 11:* El Poder Ejecutivo

*Sección 12:* El Poder Judicial

## **TOMO I**

### **SECCIÓN 1**

#### **TEORÍA CONSTITUCIONAL**

1. El concepto de constitución
2. El bloque de constitucionalidad
3. El derecho constitucional
4. Relaciones del dcho. const. con otras materias
5. Relaciones del dcho. const. con DIP
6. Ampliación del DIP en la Argentina
7. Supremacía constitucional
8. La fuerza normativa de la Constitución. Orden público
9. Interpretación constitucional
10. El Preámbulo de la Constitución
11. Las tensiones en el dcho. constitucional
12. Las nulidades en el dcho. constitucional
13. El poder constituyente
14. El poder constituyente en la Argentina
15. La reforma constitucional de 1994
16. Los principios básicos del dcho. constitucional
17. Evolución histórica del dcho. constitucional

## **TOMO II**

### **SECCIÓN 2**

#### **EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS**

1. El surgimiento del DIDH
2. Relaciones entre el DIDH y el DIH
3. El PSJCR
4. La Comisión IDH
5. La Corte IDH
6. La recepción del DIDH en dcho. constit. comparado
7. La recepción del DIDH en la Argentina
8. El diálogo entre jurisdicciones
9. Los crímenes internacionales ante la CSJN

**SECCIÓN 3****DERECHOS CIVILES Y POLÍTICOS**

1. Derechos civiles en gral.
2. Derecho a la vida
3. Tortura
4. Derecho de propiedad y emergencia
5. Libertad de expresión
6. Derecho a la intimidad
7. Igualdad
8. Libertad de comercio
9. Derecho a la nacionalidad
10. Derechos de los extranjeros
11. Dchos. políticos y democracia semidirecta
12. Derecho de acceso a la información pública
13. Deberes

**TOMO III****SECCIÓN 4****DERECHOS ECONÓMICOS Y SOCIALES**

1. Constitucionalismo social
2. Constitucionalismo social en la Argentina
3. DESC
4. Derechos de los trabajadores
5. Derechos de los gremios
6. Derecho de la seguridad social
7. Derecho a la salud
8. Derecho a la educación

**SECCIÓN 5****TERCERA GENERACIÓN**

1. Dchos. de incidencia colectiva
2. Medio ambiente
3. Consumidores y usuarios
4. Defensa de la competencia
5. Derechos de los pueblos originarios

**SECCIÓN 6****GARANTÍAS JUDICIALES**

1. El derecho procesal constitucional
2. Debido proceso
3. Amparo individual
4. Amparo provincial
5. Amparo colectivo
6. Hábeas data
7. Hábeas corpus
8. Otros procesos constitucionales

**TOMO IV****SECCIÓN 7****EL ESTADO NACIONAL**

1. Formas de gobierno
2. Partidos políticos
3. Iglesia
4. Capital Federal
5. Democracia-gob. facto
6. Juicio Juntas
7. Década de 2000
8. Deber de armarse
9. Estado de sitio
10. La libre navegación de los ríos
11. Soberanía
12. La cuestión Malvinas
13. Relaciones exteriores
14. Defensa nacional

**SECCIÓN 8****EL FEDERALISMO**

1. El federalismo
2. Las constituciones provinciales
3. Intervención federal
4. Acuerdos interprovinciales

5. Recursos naturales
6. Establecimientos de utilidad nacional
7. Autonomía municipal
8. Autonomía CABA

## **TOMO V**

### **SECCIÓN 9**

#### **EL CONGRESO**

1. Organización
2. Funcionamiento
3. Distintos tipos de leyes
4. Facultades “internas” de las Cámaras
5. Facultades respecto de terceros
6. Juicio político
7. Asesoramiento técnico
8. Funciones
9. 75-1 Impuestos, importación y exportación
10. 75/2 La coparticipación federal
11. 75 4 y 7 La deuda pública
12. 75-6 La banca
13. 75-11 La moneda
14. 75-13 La cláusula comercial
15. 75-14 El correo
16. 75-20 La amnistía
17. 75-24 El Mercosur
18. 75-25 Parlasur
19. 75-25 Fzas. Armadas y seguridad interior
20. El vicepresidente

### **SECCIÓN 10**

#### **ÓRGANOS DE CONTROL**

1. Auditoría
2. Defensor del pueblo
3. Ministerio Publico
4. Cons. Magistrat. y Jurado Enjuiciam.

## TOMO VI

### SECCIÓN 11

#### PODER EJECUTIVO

1. Organización
2. Acefalía
3. Gabinete
4. Funciones
5. DNU en derecho comparado
6. DNU en la Argentina
7. 76 Delegación USA
8. 76 Delegación Argentina
9. Veto y promul. parcial
10. Control de los decretos
11. Designaciones
12. Indulto
13. Prohibic. funciones judiciales

### SECCIÓN 12

#### PODER JUDICIAL

1. Organización
2. Competencia federal y de la CSJN
3. Control constitucionalidad
4. Control en la Argentina
5. Cuestiones políticas no just.
6. Organización de la CTE
7. Ref.
8. *Per saltum*
9. Arbitrariedad y gravedad
10. Seguimiento sentencias CSJN
11. Rol institucional CSJN
12. Activismo judicial
13. Historia de la Corte
14. Luces y sombras
15. Arbitraje
16. Juicio jurados



# ÍNDICE GENERAL

Sumario .....	IX
---------------	----

## TOMO I

Prólogo del autor .....	XXXI
Abreviaturas .....	XXXV

### SECCIÓN 1

#### TEORÍA CONSTITUCIONAL

##### CAPÍTULO 1

##### EL CONCEPTO DE CONSTITUCIÓN

I. Introducción .....	3
II. El concepto de constitución y el derecho internacional público.....	4
III. El concepto de constitución y el derecho internacional de los derechos humanos.....	6
IV. El concepto de constitución y el derecho de la integración.....	8
V. El concepto de constitución y la filosofía del derecho .....	10
VI. El concepto de constitución y la ciencia política .....	12
VII. El concepto de constitución y la sociología.....	14
VIII. Constitución y cultura.....	16
IX. Constitución e ideología .....	18
X. El concepto de constitución y la historia.....	20
a) La constitución como pacto .....	20
b) Concepción historicista de la constitución.....	22
XI. Concepto multidisciplinario de constitución .....	22

XII.	La constitución formal y la material.....	23
XIII.	Síntesis.....	26

## CAPÍTULO 2

### EL BLOQUE DE CONSTITUCIONALIDAD EN DERECHO ARGENTINO Y COMPARADO

I.	Introducción .....	29
II.	Los orígenes de la expresión “bloque de constitucionalidad” en Francia.....	29
	a) Antecedentes .....	29
	b) El contenido del bloque en Francia.....	33
III.	El bloque de constitucionalidad en España .....	38
	a) Antecedentes .....	39
	b) El contenido del bloque en España .....	39
	c) Aplicación judicial del bloque de constitucionalidad.....	42
	d) Conclusiones .....	42
IV.	El bloque de constitucionalidad en Panamá.....	43
	a) La constitución formal.....	44
	b) La jurisprudencia de la Corte Suprema en materia constitucional...	44
	c) La costumbre constitucional.....	45
	d) El reglamento de la asamblea legislativa.....	46
	e) El Estatuto de Retorno Inmediato a la Plenitud del Orden Constitucional .....	46
	f) Casos especiales de pertenencia al bloque en Panamá .....	47
V.	El bloque de constitucionalidad en Colombia.....	48
	a) La normativa constitucional .....	48
	b) La doctrina colombiana.....	49
	c) La jurisprudencia constitucional.....	51
VI.	El bloque de constitucionalidad en la Argentina (remisión) .....	53
VII.	El bloque de constitucionalidad en Bolivia.....	54
	a) Antes de la reforma constitucional.....	54
	b) La reforma constitucional .....	54
	c) La jurisprudencia constitucional posterior a esa reforma.....	56
VIII.	El bloque de constitucionalidad en la República Dominicana .....	57
IX.	Análisis comparativo .....	58
	a) Diferencias.....	58
	b) Similitudes .....	58
	c) Diferencia con el concepto de constitución material .....	59

**CAPÍTULO 3**

**EL DERECHO CONSTITUCIONAL**

I.	Las fuentes del derecho constitucional .....	61
	a) Los instrumentos internacionales de derechos humanos.....	61
	b) Ciertos tratados internacionales.....	61
	c) Las leyes de desarrollo constitucional.....	62
	d) Los reglamentos de las cámaras del Congreso .....	63
	e) Ciertos decretos del Poder Ejecutivo.....	63
	f) La jurisprudencia .....	63
	g) La costumbre constitucional.....	64
	h) La doctrina.....	66
	i) Análisis.....	67
II.	Los contenidos del derecho constitucional.....	68
III.	La ciencia del derecho constitucional en la Argentina.....	71
IV.	Los autores del derecho constitucional argentino.....	73
V.	Las novedades y las modas en el derecho constitucional argentino.....	90
	a) Nuevos institutos de la materia.....	90
	b) Nuevos rótulos.....	91
VI.	La Asociación Argentina de Derecho Constitucional (AADC) .....	96
VII.	El Instituto Iberoamericano de Derecho Constitucional (IIDC) .....	99

**CAPÍTULO 4**

**LAS RELACIONES DEL DERECHO CONSTITUCIONAL  
CON OTRAS RAMAS DEL DERECHO**

I.	Introducción .....	101
II.	Relaciones con otras ramas del derecho interno .....	101
	a) Derecho privado patrimonial.....	102
	b) Derecho de familia.....	103
	c) Derecho laboral y de la seguridad social.....	103
	d) Derecho procesal .....	104
	e) Derecho procesal constitucional .....	105
	f) Derecho administrativo.....	106
	g) Derecho tributario y aduanero .....	107
III.	La constitucionalización del derecho infraconstitucional.....	107
	a) Derecho comparado .....	108
	b) Derecho internacional.....	109
	c) En la Argentina .....	110
IV.	Relaciones con las distintas ramas del derecho internacional .....	115

a)	Derecho de la integración .....	115
b)	Derecho internacional privado .....	118
V.	Sinopsis del capítulo.....	119

## CAPÍTULO 5

### LAS RELACIONES DEL DERECHO CONSTITUCIONAL CON EL DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO

I.	El dualismo .....	121
a)	La diferencia entre las fuentes.....	122
b)	La diferencia en cuanto a los sujetos y al ámbito de aplicación.....	128
c)	El conflicto de normas según los dualistas .....	130
d)	Crítica al dualismo .....	131
II.	El monismo .....	133
III.	Algunas posturas doctrinarias moderadas o eclécticas.....	139
IV.	Análisis comparativo de dualismo y monismo .....	143
V.	La recepción del DIP por el derecho constitucional en la práctica internacional.....	144
VI.	La recepción del DIP por el derecho constitucional en la práctica constitucional .....	153
a)	Primer período: Desde el nacimiento del constitucionalismo en 1789, hasta el final de la primera guerra mundial en 1918.....	154
b)	Segundo período: entre las dos guerras mundiales (1918-1945) .....	158
c)	Tercer período: desde 1945 hasta nuestros días .....	160
d)	Análisis de las constituciones vigentes en su relación con el derecho internacional .....	162
VII.	Conclusiones.....	164

## CAPÍTULO 6

### LA RECEPCIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL ARGENTINO

I.	Introducción .....	167
II.	La normativa aplicable.....	168
a)	Los tratados integran el derecho nacional como ley suprema de la Nación .....	168
b)	Los tratados deben respetar los principios de derecho público constitucionales .....	173
c)	La aprobación por el Congreso .....	174
d)	La ratificación por el Poder Ejecutivo.....	176

	e) La aplicación de otras fuentes del DIP .....	177
III.	Aplicación de los tratados internacionales en derecho interno argentino...	178
	a) El problema de la operatividad de las normas de DIP .....	178
	b) El problema de la jerarquía normativa.....	184
IV.	Aplicación de la costumbre y de los principios generales de derecho internacional en derecho interno argentino .....	195
V.	La Reforma de 1994 .....	198
VI.	Síntesis.....	201

## CAPÍTULO 7

### LA SUPREMACÍA CONSTITUCIONAL

I.	Introducción .....	203
	a) Su carácter fundacional.....	204
	b) Su carácter ordenador .....	204
	c) Su carácter de “primera” norma y de “creadora” de derecho .....	205
	d) La función de cohesión social que ejerce.....	206
	e) Colofón.....	206
II.	Normativa aplicable .....	206
	a) La relación con los tratados.....	206
	b) La relación con las leyes .....	208
	c) La relación con las normas locales .....	208
	d) La jerarquía de los tratados respecto de las leyes y el bloque de constitucionalidad .....	210
	e) La jerarquía de las normas de derecho comunitario secundario ...	212
	f) La jerarquía de los decretos reglamentarios .....	213
	g) Los gobernadores de provincia.....	214
	h) Sinopsis .....	215
III.	Medios previstos para garantizar la supremacía constitucional .....	215

## CAPÍTULO 8

### LA FUERZA NORMATIVA DE LA CONSTITUCIÓN Y EL ORDEN PÚBLICO

I.	Introducción .....	219
II.	El nacimiento de la doctrina en Alemania (1959).....	219
	a) La relación de dependencia que existe entre la constitución jurídica y la realidad política .....	221
	b) Los límites de la actuación de la constitución jurídica .....	221

	c) Las condiciones para que la constitución jurídica actúe.....	222
III.	La recreación de la doctrina en España (1981) .....	223
IV.	El desarrollo de la doctrina a Argentina (1995).....	224
V.	Reflexiones .....	230
VI.	La noción de orden público y el derecho constitucional .....	230
	a) Definiciones de orden público.....	231
	b) El orden público <i>dentro</i> la constitución .....	232
	c) El orden público “fuera” de la constitución .....	243
	d) Jurisprudencia de la Corte Suprema sobre orden público .....	252
	e) A modo de conclusión .....	255

## CAPÍTULO 9

### LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

I.	Introducción .....	257
II.	Particularidades de la interpretación constitucional .....	257
III.	Particularidades de las normas constitucionales .....	259
	a) Vaguedad .....	260
	b) Ambigüedad .....	261
	c) Antigüedad .....	262
	d) Pluralidad de redactores.....	263
	e) Carga ideológica de las normas .....	264
	f) Influencia política de las normas.....	264
	g) Silencios .....	265
IV.	Los métodos de interpretación.....	266
	a) Método literal .....	266
	b) Método sistemático o sistémico.....	267
	c) Método histórico .....	269
	d) Método teleológico .....	269
	e) Método subjetivo .....	270
	f) Método combinado o complejo.....	270
V.	Las posturas del intérprete.....	272
VI.	Los intérpretes y los operadores constitucionales .....	274
	a) Política .....	275
	b) Judicial .....	276
	c) Privada o ciudadana .....	276
VII.	Algunas enseñanzas de la Corte Suprema acerca de cómo se debe interpretar la constitución.....	278
	a) El rol de la Corte como intérprete final de la constitución .....	278
	b) Las cuestiones de oportunidad mérito y conveniencia .....	280

c)	Las normas que consagran derechos y garantías a favor de los particulares deben ser interpretadas en forma amplia.....	280
d)	Las normas que consagran privilegios deben ser interpretadas en forma estricta.....	281
e)	Las normas que consagran poderes a favor de órganos del Estado deben ser interpretadas en forma estricta .....	281
f)	Las normas de emergencia o las que restringen derechos deben ser interpretadas en forma estricta (aunque no siempre) .....	282
g)	La competencia federal en general y la de la Corte en particular, deben ser interpretadas restrictivamente .....	283
h)	La declaración de inconstitucionalidad es la <i>ultima ratio</i> a la que debe acudir el juez .....	284
VIII.	El debate sobre la interpretación constitucional en los Estados Unidos	285
a)	La tesis de Thayer .....	286
b)	La tesis de Bickel .....	287
c)	La tesis de Dworkin .....	288
d)	La tesis de Hart Ely .....	289
e)	La tesis de Sunstein .....	290
f)	La tesis de Tushnet.....	291

## CAPÍTULO 10

### EL PREÁMBULO EN LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

I.	Introducción .....	293
II.	El Preámbulo en la jurisprudencia argentina .....	294
a)	Mención genérica al preámbulo o a varias partes de él.....	294
b)	“Constituir la unión nacional” .....	299
c)	“Afianzar la Justicia” .....	300
d)	“Proveer a la defensa común” .....	302
e)	“Promover el bienestar general” .....	303
III.	El Preámbulo en la Jurisprudencia de los EE.UU.....	305
a)	Nosotros, el pueblo (“We the people”) .....	305
b)	Proveer a la Defensa Común (“providing for the common defense”) ..	308
c)	Promover el bienestar general (“promote the general welfare”) ....	308
d)	Asegurar los beneficios de la libertad (“secure the blessings of liberty”) .....	310
IV.	La aplicación de los preámbulos en Francia: el “Bloc de Constitutionnalité” .....	311
V.	Conclusiones.....	314

## CAPÍTULO 11

## LAS TENSIONES EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL

I.	Introducción .....	319
II.	La tensión poder constituyente - poderes constituidos .....	320
	a) La desconfianza del poder constituyente hacia los poderes constituidos.....	320
	b) Los incumplimientos de los poderes constituidos.....	322
	c) Análisis conjunto.....	322
III.	La tensión entre los Poderes Ejecutivo y Legislativo .....	323
IV.	La tensión entre los poderes políticos y el Poder Judicial .....	324
V.	La tensión entre los poderes políticos y otros actores constitucionales ...	327
	a) Dentro del Estado.....	327
	b) Fuera del Estado .....	327
VI.	Federalismo <i>versus</i> Centralismo.....	328
	a) En derecho comparado .....	328
	b) Antes de 1860.....	329
	c) Desde 1860.....	329
	d) La doctrina de la arbitrariedad de sentencias.....	329
	e) Las falencias de la coparticipación federal .....	330
	f) Análisis .....	331
VII.	Las tensiones entre mayorías y minorías (Democracia <i>versus</i> República).....	331
VIII.	La sumatoria de tensiones .....	332
IX.	La tensión derecho constitucional - derecho internacional .....	333
X.	Las tensiones entre los intérpretes.....	335
XI.	Clasificación de las tensiones.....	336

## CAPÍTULO 12

## LAS NULIDADES EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL

I.	Introducción .....	339
II.	Nulidades propias.....	342
III.	Nulidades impropias .....	342
	a) Procedimiento para la sanción de las leyes .....	344
	b) Delegación legislativa (art. 76) y promulgación parcial de las leyes (art. 80).....	348
	c) Reforma constitucional .....	349
	d) Nulidades derivadas de los arts. 29 y 36 CN.....	353
	e) Normas constitucionales prohibitivas.....	354
	f) Normas internacionales prohibitivas .....	355



g)	Síntesis .....	356
IV.	Nulidades absolutas y relativas .....	356
V.	Nulidad y anulabilidad.....	358
VI.	Autoridad competente para declarar la nulidad.....	359
a)	Poder Ejecutivo .....	360
b)	Poder Legislativo .....	360
c)	Poder Judicial .....	361
d)	Los órganos internacionales de derechos humanos.....	362
e)	Síntesis .....	363
VII.	Declaración judicial de nulidad y de inconstitucionalidad. Diferencias ....	363
a)	Efecto <i>erga omnes</i> .....	364
b)	Efecto retroactivo .....	366
c)	Declaración de oficio .....	367
d)	Carácter necesario de la declaración de nulidad .....	367
e)	Análisis.....	368
VIII.	Bloqueo .....	370
IX.	Inconstitucionalidad por omisión.....	372
X.	Conclusiones.....	373

## CAPÍTULO 13

### EL PODER CONSTITUYENTE

I.	Definición y caracteres.....	377
II.	Antecedentes y derecho comparado.....	381
III.	Poder constituyente originario y reformador.....	383
IV.	Los límites al poder constituyente originario.....	384
V.	Los límites al poder constituyente reformador .....	386
a)	Los límites que establezca el poder constituyente originario .....	386
b)	Los límites que establezca el poder preconstituyente .....	389
c)	Los tratados internacionales de derechos humanos con jerarquía constitucional.....	390
VI.	Debates sobre los límites del poder constituyente .....	391
a)	En los Estados Unidos.....	391
b)	En la Argentina .....	392
c)	Conclusiones .....	393
VII.	El procedimiento para la reforma .....	394
a)	La etapa preconstituyente .....	394
b)	La etapa constituyente.....	397
VIII.	La validez de la reforma constitucional .....	400
IX.	El ejercicio incompleto del poder constituyente .....	406

## CAPÍTULO 14

## EL EJERCICIO DEL PODER CONSTITUYENTE EN LA ARGENTINA

I.	Los antecedentes y las fuentes de la Constitución de 1853.....	413
II.	Los proyectos constitucionales patrios.....	415
	a) Reglamento dictado por Manuel Belgrano para el Régimen Político y Administrativo y Reforma de los Pueblos de Misiones .....	415
	b) Decreto de la Junta Grande del 10 de febrero de 1811 creando las Juntas Provinciales .....	417
	c) Reglamento Orgánico de división de poderes del 22 de octubre de 1811 .....	417
	d) El Decreto de Seguridad Individual del 23 de noviembre de 1811 ...	418
	e) La labor de la Asamblea del Año XIII .....	418
	f) El Estatuto Provisional de 1815 .....	419
	g) El Congreso de Tucumán .....	419
	h) La Constitución de 1819 .....	419
	i) La Constitución de 1826 .....	420
III.	Las constituciones provinciales.....	420
IV.	Los pactos preexistentes .....	421
	a) El Tratado del Pilar de 1820.....	421
	b) Tratado de Benegas de 1820.....	421
	c) Tratado del Cuadrilátero de 1822 .....	422
	d) El Pacto Federal de 1831 .....	422
	e) El Protocolo de Palermo de 1852 .....	423
	f) El Acuerdo de San Nicolás de los Arroyos.....	423
V.	La Generación de 1837.....	423
VI.	Los trabajos de Fraguero y De Angelis.....	427
VII.	El derecho comparado .....	428
	a) Los debates de 1853 .....	428
	b) El debate Sarmiento-Alberdi.....	428
VIII.	Nuestra opinión acerca de las fuentes de la Constitución Nacional .....	431
IX.	La sanción de la Constitución de 1853.....	434
	a) El desarrollo de la convención .....	434
	b) El entorno de la convención de 1853.....	437
X.	La “Reforma” de 1860 .....	439
XI.	La reforma de 1866 .....	445
XII.	La fallida reforma de 1881.....	445
XIII.	La reforma de 1898 .....	446
XIV.	La reforma de 1949 .....	446
	a) El desarrollo de la convención.....	447
	b) El contenido de la constitución.....	449

XV.	La fallida convención de 1955 .....	451
XVI.	La reforma de 1957 .....	452
XVII.	El proyecto de 1962.....	456
XVIII.	La “enmienda” <i>de facto</i> de 1972.....	457
XIX.	La reforma de 1994 (remisión) .....	459

## CAPÍTULO 15

### LA REFORMA CONSTITUCIONAL DE 1994

I.	El Consejo para la Consolidación de la Democracia.....	461
II.	Los antecedentes del Pacto de Olivos .....	464
III.	Los Pactos de Olivos y de la Casa Rosada .....	468
IV.	La Ley Declarativa de la necesidad de la reforma.....	469
	a) Los defectos en el procedimiento de sanción de la ley .....	469
	b) El contenido de la ley.....	470
	c) Los intentos de judicializar el proceso de reforma.....	476
V.	El desarrollo de la Convención.....	478
	a) Leyes que la constitución manda dictar en forma expresa: .....	480
	b) Leyes que son necesarias para reglamentar los institutos incorpo- rados en 1994:.....	481
	c) Normas constitucionales que generan la necesidad de adecuar la legislación vigente:.....	481
VI.	Los objetivos de la reforma de 1994 .....	482
	c) Fortalecimiento del federalismo.....	484
VI.	Las bases jurisprudenciales de la reforma constitucional de 1994 .....	487
	a) Los gobiernos <i>de facto</i> y el derecho de resistencia a la opresión ....	487
	b) La constitucionalización de los partidos políticos .....	487
	c) La consulta popular .....	488
	d) La constitucionalización del amparo individual (art. 43, párr. 1º) ...	489
	e) La constitucionalización del amparo colectivo (art. 43, párr. 2º)....	490
	f) La constitucionalización del hábeas corpus (art. 43, párr. 4º).....	490
	g) La jerarquía de los tratados internacionales (art. 75 inc. 22, párr. 1º).....	492
	h) Los establecimientos de utilidad nacional (art. 75 inc. 30) .....	492
	i) La intervención federal (arts. 75 inc. 31 y 99 inc. 20).....	493
	j) La delegación legislativa (art. 76).....	494
	k) La promulgación parcial de leyes (art. 80) .....	496
	l) Los decretos de necesidad y urgencia (art. 99 inc. 3º) .....	496
	m) El Ministerio Público como órgano extrapoder (art. 120).....	497
	n) La autonomía municipal (art. 123).....	497

## CAPÍTULO 16

LOS PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DEL DERECHO  
CONSTITUCIONAL

I.	Presentación .....	499
II.	El principio de legalidad .....	499
	a) Evolución del principio de legalidad.....	500
	b) Principio de legalidad genérico .....	502
	c) Principio de legalidad en materia civil.....	503
	d) Principio de legalidad en materia tributaria.....	504
	e) Principio de legalidad en materia procesal.....	504
	f) Principio de legalidad en materia penal .....	505
	g) El principio de legalidad en el sistema interamericano.....	505
III.	El principio de razonabilidad .....	506
IV.	El principio <i>pro homine</i> .....	509
	a) El principio <i>pro homine</i> en el DIDH .....	511
	b) El principio <i>pro homine</i> en el derecho constitucional .....	512
	c) El principio <i>pro homine</i> y el sistema de jerarquías normativas.....	513
V.	El principio de seguridad jurídica .....	516
	a) Definición .....	517
	b) La jurisprudencia de la Corte Suprema.....	520
	c) Reflexiones sobre los fallos citados.....	547
	d) La seguridad jurídica en el derecho constitucional comparado.....	548

## CAPÍTULO 17

## EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL DERECHO CONSTITUCIONAL

I.	Introducción .....	553
II.	Antecedentes preconstitucionales .....	554
III.	El nacimiento del constitucionalismo y la era del constitucionalismo clásico .....	557
	a) En Estados Unidos de América .....	557
	b) La Revolución Francesa de 1789.....	559
	c) Análisis.....	561
	d) Estado de derecho.....	563
	e) Sinopsis .....	563
IV.	El constitucionalismo social .....	563
V.	La etapa posterior a 1945 .....	568
	a) El surgimiento del DIDH .....	568
	b) La recepción del DIDH en las constituciones.....	569

c) El reconocimiento constitucional de los derechos humanos de la tercera generación .....	570
d) Sinopsis .....	572

**ANEXO DOCUMENTAL DEL CAPÍTULO 17**

I. Constitución de los Estados Unidos de América de 1787 con sus primeras diez enmiendas de 1789 .....	573
II. Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano .....	589
Bibliografía.....	593

PABLO LUIS MANILI

TRATADO  
DE DERECHO  
CONSTITUCIONAL  
ARGENTINO  
Y COMPARADO

---

TOMO II

THOMSON REUTERS  
LA LEY

Manili, Pablo Luis

Tratado de derecho constitucional argentino y comparado,  
tomo II / Pablo Luis Manili. - 1a ed - Ciudad Autónoma de  
Buenos Aires: La Ley, 2021.

v. 2, 720 p.; 24 × 17 cm.

ISBN 978-987-03-4115-4

1. Derecho Constitucional . I. Título.

CDD 342

Pablo Luis Manili, 2021

© de esta edición, Thomson Reuters, 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida  
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio  
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación  
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación  
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced  
or transmitted in any form or by any means,  
electronic or mechanical, including photocopying and recording  
or by any information storage or retrieval system,  
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada 300 ejemplares

ISBN 978-987-03-4115-4 (Tomo II)

ISBN 978-987-03-4087-4 (Obra completa)

SAP 42861217

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# ÍNDICE GENERAL

## TOMO II

### SECCIÓN 2

#### EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS Y EL DERECHO CONSTITUCIONAL

#### CAPÍTULO 1

##### EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

I.	La etapa anterior a 1945 .....	3
II.	La etapa posterior a 1945 .....	7
	a) La Carta de la Organización de las Naciones Unidas .....	7
	b) La Declaración Universal de Derechos Humanos.....	7
	c) La Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre...	8
	d) El valor de las declaraciones como fuente de derecho internacional...	9
	e) Los pasos siguientes a la DUDH .....	14
	f) Los Pactos de 1966 .....	15
	g) Los sistemas regionales de protección .....	17
III.	Las décadas de 1970 y de 1980.....	19
	a) El cambio sustantivo: los derechos de la tercera generación .....	20
	b) El cambio adjetivo: la constitucionalización del DIDH .....	24
IV.	La década del 90 .....	25
V.	El concepto de derechos humanos .....	27
VI.	Caracteres de los derechos humanos .....	32
	a) Innatos o inherentes .....	33



b)	Necesarios.....	33
c)	Inalienables .....	34
d)	Imprescriptibles .....	34
e)	Oponibles <i>erga omnes</i> .....	35
f)	Universales .....	36
g)	Indivisibles e Interdependientes.....	38
VII.	Nuestra definición .....	41
VIII.	Principios generales del DIDH .....	41
a)	Presunción de autoejecutividad .....	42
b)	Subsidiariedad.....	44
c)	Progresividad.....	46
d)	Provisión de un estándar mínimo de protección .....	47
e)	Irreversibilidad .....	48
f)	Convergencia con el derecho interno .....	49
IX.	Esbozo de definición del DIDH.....	51

## CAPÍTULO 2

### LA RELACIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS CON EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO

I.	Introducción .....	53
II.	Principios generales del derecho internacional de los derechos humanos.....	53
III.	Principios generales del derecho internacional humanitario .....	54
IV.	Similitudes entre el DIDH y el DIH .....	56
V.	Diferencias entre ambos sistemas.....	56
VI.	Posibles colisiones entre ambos.....	59
VII.	Conclusiones.....	60

## CAPÍTULO 3

### EL SISTEMA INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS. LA COMISIÓN

I.	Perfil Institucional de la Comisión IDH.....	63
II.	Las peticiones individuales ante la Comisión .....	65
III.	El procedimiento para las denuncias individuales. Cuestiones de competencia .....	66
a)	Competencia <i>ratione personae</i> .....	66

b)	Competencia <i>ratione materiae</i> .....	67
c)	Competencia <i>ratione temporis</i> .....	68
d)	Competencia <i>ratione loci</i> .....	68
IV.	Requisitos para la consideración de peticiones.....	68
a)	Requisitos formales.....	69
b)	Agotamiento de la jurisdicción interna.....	69
c)	Excepciones al requisito de agotamiento de la jurisdicción interna.....	71
d)	Plazo para presentar la denuncia.....	72
V.	Trámite de las peticiones .....	73
a)	Etapa informativa.....	73
b)	Etapa contradictoria y audiencias .....	75
VI.	Solución amistosa.....	76
VII.	Naturaleza jurídica de los informes de la Comisión.....	77
VIII.	Sometimiento del caso a la Corte .....	78
IX.	Efectos jurídicos de los informes.....	78
a)	¿Recomendación u obligación?.....	79
b)	Revisibilidad de los informes .....	80
X.	La fórmula de la “cuarta Instancia” .....	80
XI.	Mecanismos de seguimiento .....	83
XII.	Mecanismos cautelares para casos urgentes.....	83
XIII.	A modo de síntesis.....	84

## CAPÍTULO 4

### EL SISTEMA INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS. LA CORTE

I.	Marco normativo .....	87
II.	Inicio del caso ante la Corte.....	88
a)	Elevación del caso a la Corte por el Estado .....	90
b)	Sometimiento del caso a la Corte por la Comisión .....	90
III.	Competencia de la Corte.....	91
a)	Competencia <i>ratione personae</i> . La participación de la presunta víctima.....	92
b)	Competencia <i>ratione materiae</i> .....	96
c)	Competencia <i>ratione temporis</i> .....	97
IV.	La participación de los jueces <i>ad hoc</i> y de la nacionalidad del Estado demandado .....	98
V.	Excepciones preliminares.....	100
VI.	Reglas generales del proceso ante la Corte.....	102
a)	Idioma.....	102

b)	Representación procesal .....	103
c)	Cómputo de los plazos.....	103
d)	Formalidades de los escritos y ordenamiento de expedientes.....	104
VII.	Etapa escrita.....	105
a)	Si el caso es sometido por la Comisión .....	106
b)	Si el caso es sometido por el Estado .....	106
c)	Recepción de la demanda .....	106
d)	Contestación de la demanda.....	107
e)	<i>Amicus curiae</i> .....	107
VIII.	Etapa oral.....	108
IX.	Las pruebas .....	110
a)	Testigos y peritos .....	112
b)	Alegato final escrito sobre la prueba .....	113
X.	Terminación anticipada del proceso .....	113
a)	Desistimiento .....	113
b)	Allanamiento .....	114
c)	Solución amistosa .....	114
XI.	Medidas provisionales .....	115
XII.	La sentencia .....	117
XIII.	Los recursos .....	119
XIV.	Conclusiones.....	119

## CAPÍTULO 5

### LA RECEPCIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL COMPARADO

I.	Introducción .....	121
II.	El nacimiento de la corriente.....	123
a)	Constitución de Portugal de 1976 (reformada en 1982, 1989 y 1992).....	123
b)	Constitución de España de 1978.....	125
c)	Constitución peruana de 1979 .....	127
III.	Los instrumentos internacionales de derechos humanos como pauta interpretativa de las normas constitucionales .....	129
IV.	Los instrumentos internacionales de derechos humanos como fuente colateral de derechos y garantías .....	132
a)	Constitución de Chile de 1980, reformada en 1989.....	132
b)	Constitución de Paraguay de 1992.....	133
c)	Constitución de Nicaragua de 1987, reformada en 1995 .....	135

V.	Constituciones que establecen jerarquía supra legal, pero infra constitucional.....	137
VI.	Jerarquía constitucional subordinada al principio <i>pro homine</i> .....	138
	a) Constitución de la República Bolivariana de Venezuela (de 1999) ...	138
	b) Constitución de Ecuador de 2008 .....	139
	c) Normas escuetas y jurisprudencia de avanzada .....	143
VII.	Los instrumentos internacionales de derechos humanos con jerarquía constitucional según cómo hayan sido aprobados por el Congreso .....	146
VIII.	Países del caribe pertenecientes al <i>Commonwealth</i> británico .....	147
IX.	El bloque de constitucionalidad.....	150

## CAPÍTULO 6

### LA RECEPCIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL ARGENTINO

I.	Introducción .....	151
	a) Segundo párrafo .....	151
	b) Tercer párrafo .....	152
	c) Cuarto párrafo .....	152
II.	La enumeración de instrumentos internacionales de derechos humanos.....	153
	a) Encuadre.....	153
	b) Clasificación de los instrumentos.....	156
	c) Las declaraciones .....	158
	d) El Protocolo .....	160
III.	Las condiciones de vigencia de los instrumentos internacionales .....	161
	a) Es necesario que los tratados permanezcan vigentes .....	162
	b) Es necesario aplicar también las reservas y declaraciones interpretativas.....	164
	c) Es necesario aplicar también la jurisprudencia internacional.....	167
IV.	La jerarquía constitucional .....	168
	a) Igualdad de rango .....	168
	b) “Equiparación”, pero no “incorporación” .....	171
V.	“...No derogan artículo alguno de la Primera Parte de esta Constitución...” .....	173
	a) Posturas negatorias de la jerarquía constitucional .....	174
	b) Postura que sostiene la jerarquía constitucional atenuada.....	176
	c) La postura de las diferencias jerárquicas dentro del bloque .....	177
	d) La jurisprudencia de la Corte Suprema.....	179
	e) Nuestra postura .....	180

VI.	“Deben entenderse complementarios de los derechos y garantías por ella reconocidos” .....	182
	a) Complementariedad de derechos .....	182
	b) Complementariedad de jurisdicciones.....	183
VII.	La elevación de otros tratados a la jerarquía constitucional.....	184
	a) Encuadre.....	184
	b) Declaraciones.....	184
	c) Tratados mixtos.....	185
	d) Retroactividad y progresividad .....	187
	e) ¿Delegación del poder constituyente? .....	188
	f) Jerarquía de estos tratados .....	188
	g) Ejercicio de esta facultad del Congreso.....	190
VIII.	La salida de normas del seno del bloque.....	193
	a) Concepto y régimen de las denuncias.....	193
	b) Implicancias de las denuncias sobre la jerarquía de los tratados... ..	195
	c) La denuncia de los tratados sin jerarquía constitucional .....	197
	d) Efectos de la denuncia .....	197
IX.	Enmienda o modificación de un tratado con jerarquía constitucional ..	199
X.	La armonización de normas dentro del bloque de constitucionalidad..	200
	a) Qué ocurría antes de la reforma.....	201
	b) El principio <i>pro homine</i> .....	205
	c) El deber de adoptar medidas internas .....	205
	d) Conclusiones .....	207
XI.	El bloque de constitucionalidad frente al poder constituyente reformador ...	208
	a) La incorporación de nuevos instrumentos al bloque y el ejercicio del poder constituyente por el Congreso .....	208
	b) Reforma constitucional posterior .....	213
XII.	¿El principio de supremacía de la Constitución se ve alterado con la conformación del bloque? .....	217
XIII.	¿Cómo juega el art. 27 CN respecto de los tratados de jerarquía constitucional? .....	221
	a) Los instrumentos expresamente mencionados en el art. 75 inc. 22 .....	221
	b) Los tratados que el Congreso eleve con posterioridad .....	222
XIV.	La Corte Suprema: ¿ya no es Suprema?.....	224
	a) Planteo del problema.....	224
	b) Respuesta.....	225
	c) Consecuencias de esa respuesta.....	225
	d) Evolución de la jurisprudencia argentina .....	227
XV.	¿La constitución material y la jurisprudencia internacional integran el bloque de constitucionalidad? .....	227
	a) La constitución material.....	228
	b) La jurisprudencia internacional .....	230

## CAPÍTULO 7

EL DIÁLOGO ENTRE LA JURISDICCIÓN INTERNACIONAL  
Y LA ARGENTINA. EL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

I.	Introducción .....	235
II.	La ejecución de sentencias de la Corte IDH.....	235
	a) Vaguedad de la normativa internacional .....	236
	b) Insuficiencia de la normativa argentina.....	238
	c) Los problemas relacionados con el sistema federal.....	241
	d) Derecho comparado .....	244
	e) El arbitraje como mecanismo para ejecutar un acuerdo amistoso	245
	f) Algunas ideas para la reglamentación.....	246
III.	La aplicación de la jurisprudencia de la Corte IDH en la Argentina .....	249
	a) La etapa del “desuso” de los instrumentos internacionales de de- rechos humanos .....	250
	b) La etapa del “uso” de esos instrumentos con jerarquía supralegal pero infra-constitucional (1992 a 1994) .....	250
	c) La etapa del “uso” de esos instrumentos con jerarquía constitu- cional (1994 a 2005) .....	250
	d) La etapa del “abuso” de los instrumentos internacionales de dere- chos humanos y de la jurisprudencia e informes que los aplican ..	252
	e) El regreso al “uso” de la jurisprudencia interamericana .....	255
	f) Análisis de la evolución jurisprudencial en la Argentina .....	265
IV.	El control de convencionalidad.....	265
V.	El margen de apreciación nacional.....	268
	a) La Comisión Europea de Derechos Humanos (en adelante “Comi- sión EDH”).....	268
	b) La Corte Europea de Derechos Humanos (en adelante “Corte EDH”).....	269
	c) La Corte IDH.....	269
VI.	Conclusiones del capítulo.....	271

## CAPÍTULO 8

LOS CRÍMENES INTERNACIONALES FRENTE AL DERECHO  
CONSTITUCIONAL ARGENTINO

I.	Introducción .....	273
II.	Breve Evolución Histórica.....	275
	a) La Carta del Tribunal Militar Internacional de Nuremberg .....	275
	b) La Convención para la Prevención y Sanción del Delito de Geno- cidio.....	277

c)	Las Convenciones de Ginebra de Derecho Internacional Humanitario .....	278
d)	La imprescriptibilidad .....	279
e)	El PIDCP .....	281
f)	Análisis .....	281
III.	Una primera oportunidad (desperdiciada): el caso “Bohne” .....	282
IV.	Una segunda oportunidad: el fallo “Schwammberger” .....	284
a)	Sentencia de la Cámara Federal de La Plata .....	284
b)	Dictamen del procurador general .....	286
c)	El fallo de la Corte .....	286
V.	El fallo “Priebke” .....	287
a)	Dictamen del procurador general .....	287
b)	Voto de los Dres. Boggiano, López y Fayt .....	288
c)	Voto de los Dres. Nazareno y Moliné O’Connor y voto del Dr. Bossert .....	289
d)	Disidencia de los Dres. Belluscio y Levene .....	294
e)	Disidencia del Dr. Petracchi .....	295
VI.	Conclusiones .....	296

### SECCIÓN 3

## LOS DERECHOS CIVILES Y POLÍTICOS

### CAPÍTULO 1

#### LOS DERECHOS CIVILES

I.	Introducción .....	301
II.	Los derechos implícitos .....	303
a)	Consagración normativa .....	303
b)	Derecho comparado .....	304
c)	Antecedentes .....	305
d)	Evolución .....	306
e)	La reforma de 1994 y el DIDH .....	307
III.	Los derechos de asociación y de no asociación .....	308
a)	Derecho de crear asociaciones y que estas sean reconocidas por el Estado .....	309
b)	Derecho a no asociarse .....	311
c)	El derecho de asociación, el cooperativismo y el mutualismo .....	315
d)	El derecho de asociación en el sistema interamericano .....	318
IV.	El derecho de reunión y el derecho a la protesta .....	320

V.	El derecho de entrar, permanecer, transitar y salir del territorio argentino .....	324
	a) El derecho de entrar al país .....	325
	b) El derecho de permanecer en el país.....	327
	c) El derecho de transitar por el país .....	328
	d) El derecho de salir del país .....	331
VI.	El derecho al nombre .....	331
VII.	El derecho a trabajar y a ejercer toda industria lícita.....	334
VIII.	El derecho a la familia, a casarse y testar .....	334

## CAPÍTULO 2

### DERECHO A LA VIDA

I.	El derecho a la vida.....	335
II.	La pena de muerte .....	337
	a) En la Argentina .....	337
	b) En el sistema interamericano.....	339
	c) Derecho comparado .....	340
III.	El aborto .....	348
	a) Normativa de jerarquía constitucional.....	348
	b) La normativa legal.....	349
	c) El debate en la Argentina.....	351
IV.	La desaparición forzada de personas .....	352
V.	El llamado “derecho a una muerte digna” .....	353

## CAPÍTULO 3

### PROHIBICIÓN DE LA TORTURA Y DE LA ESCLAVITUD

I.	El derecho a no ser torturado .....	359
II.	El problema de las cárceles.....	360
	a) Las cárceles y el hábeas corpus correctivo.....	362
	b) Las cárceles y el hábeas corpus correctivo pluriindividual .....	363
	c) Las “Reglas mínimas para el tratamiento de los reclusos” .....	366
	d) Reglas de la ONU para los condenados.....	368
	e) Reglas de la ONU para los procesados no condenados .....	369
	f) Las normas de la Convención Americana .....	370
III.	La esclavitud .....	371
	a) Antecedentes en la Argentina .....	371
	b) Derecho comparado .....	372
	c) Derecho internacional.....	372



## CAPÍTULO 4

EL DERECHO DE PROPIEDAD Y LA DOCTRINA  
DE LA EMERGENCIA

I.	El derecho constitucional a la propiedad .....	375
II.	Alcances del derecho de propiedad .....	376
	a) El dominio o condominio sobre cosas materiales .....	377
	b) El dominio sobre bienes inmateriales .....	377
	c) Los derechos adquiridos .....	378
III.	La doctrina de la emergencia económica.....	382
	a) El bienestar general (directo) como subordinante del derecho de propiedad de un grupo. La convalidación de leyes expresamente fundadas en la emergencia .....	384
	b) El bienestar (directo) de un grupo como subordinante del derecho de propiedad de otro grupo. La convalidación de una ley que no invocaba la emergencia .....	388
	c) El (supuesto) bienestar de la mayoría como excusa para la privación del derecho de propiedad de un grupo. La convalidación de un decreto que confiscaba el dinero de los ahorristas.....	389
	d) La “pesificación” y la vuelta transitoria a la ortodoxia .....	392
	e) El regreso a la mala senda .....	394
	f) Análisis de la evolución jurisprudencial reseñada.....	418
IV.	La expropiación .....	419
	a) Que sea por “causa de utilidad pública” .....	420
	b) Que esté “calificada por ley” .....	420
	c) Que sea “previamente indemnizada” .....	420
V.	El derecho de propiedad frente al poder impositivo del Estado.....	422
	a) Principio de no confiscatoriedad.....	422
	b) Principio de legalidad en materia tributaria.....	423
	c) Principio de igualdad frente a los tributos (remisión) .....	423
	d) Aplicación práctica de esos principios .....	423
VI.	La propiedad intelectual .....	432
VII.	La función social de la propiedad (remisión) .....	434

## CAPÍTULO 5

LIBERTAD DE EXPRESIÓN. DERECHO DE RÉPLICA.  
MEDIOS AUDIOVISUALES

I.	La libertad de expresión.....	437
II.	Antecedentes .....	440

III.	Las posibles colisiones de esta libertad con otros derechos .....	440
	a) Libertad de expresión y derecho a la intimidad .....	441
	b) Libertad de expresión y derecho al honor.....	442
	c) La censura previa .....	444
	d) Límites a la libertad de expresión .....	446
	e) La libertad de expresión frente a los funcionarios públicos .....	446
	f) Publicación de opiniones de terceros .....	448
	g) Libertad de expresión y derecho laboral.....	449
	h) Discrecionalidad .....	450
	i) Clausura de periódicos .....	450
	j) Libertad de expresión y Estado de sitio .....	452
	k) Manifestaciones distintas de la prensa.....	453
IV.	La doctrina del reporte fiel.....	454
V.	La doctrina de la real malicia.....	455
VI.	Los métodos indirectos de coartar la libertad de expresión: la pauta publicitaria.....	456
VII.	El conflictivo art. 32 CN.....	457
	a) Antecedentes .....	458
	b) Su aplicación jurisprudencial .....	458
VIII.	Derecho de réplica, rectificación o respuesta .....	461
	a) Antecedentes .....	461
	b) La normativa de jerarquía constitucional .....	463
	c) Las distintas interpretaciones .....	464
	d) La jurisprudencia de la Corte Suprema.....	467
IX.	El secreto de las fuentes de información periodística .....	469
	a) El derecho y deber de secreto de los profesionales .....	470
	b) Alcances y limitaciones de este derecho .....	471
	c) Derecho comparado .....	471
	d) Jurisprudencia nacional .....	472
	e) Jurisprudencia internacional .....	473
X.	La Ley de Medios Audiovisuales .....	474

## CAPÍTULO 6

### EL DERECHO A LA AUTONOMÍA PERSONAL

I.	El derecho a la autonomía personal como género .....	481
II.	El derecho a la intimidad .....	481
	a) Antecedentes .....	482
	b) Extensión del ámbito de la intimidad.....	483
	c) Tenencia de drogas para uso personal .....	484

d)	La intimidad en las comunicaciones.....	489
e)	Derecho a la intimidad y pruebas biológicas en causas penales ....	490
f)	Conducta o condición sexual e intimidad .....	493
g)	Empleo público e intimidad.....	494
h)	Derecho a la intimidad y hábeas data (remisión) .....	494
i)	Libertad de expresión y derecho a la intimidad (remisión) .....	495
j)	Aborto e intimidad (remisión).....	495
k)	La intimidad en el DIDH .....	495
III.	Las Libertades de consciencia, de religión y de culto.....	496
IV.	El derecho a la objeción de conciencia.....	502
a)	Definición .....	502
b)	Derecho comparado .....	503
c)	Análisis .....	505
d)	Reglamentación .....	507

## ANEXO DOCUMENTAL DEL CAPÍTULO 6

I.	Experiencia personal sobre las implicaciones morales, legales y de bioética del caso “Bahamondez Marcelo”, por Marcelo Omar Bahamondez ...	508
----	--	-----

## CAPÍTULO 7

### LA IGUALDAD Y LA PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN

I.	Introducción. Naturaleza jurídica de la igualdad .....	519
II.	Evolución del concepto de igualdad .....	520
a)	La igualdad formal (e incompleta) del constitucionalismo clásico	520
b)	La igualdad social del constitucionalismo social .....	526
c)	La igualdad real de oportunidades y la no discriminación .....	527
d)	Otras clasificaciones .....	529
III.	El derecho a la igualdad en la Constitución Nacional .....	529
a)	La igualdad formal del constitucionalismo clásico .....	529
b)	La igualdad social del constitucionalismo social .....	531
c)	La igualdad de oportunidades y la no discriminación en el DIDH y en la reforma de 1994.....	531
IV.	El derecho a la igualdad en la jurisprudencia argentina .....	533
V.	La igualdad y la no discriminación en la jurisprudencia interamericana.....	536
VI.	Las llamadas “Categorías sospechosas” .....	538
a)	En materia de nacionalidad .....	539
b)	En materia de sexo .....	540

VII.	La protección de los llamados “grupos vulnerables” .....	540
	a) La normativa constitucional e internacional .....	540
	b) Encuadre de los derechos de los grupos vulnerables .....	541
	c) Las medidas de acción positiva .....	542
	d) Antecedentes de las medidas de acción positiva .....	542
VIII.	Los derechos de los niños .....	544
	a) Jurisprudencia de la Corte Suprema .....	545
	b) Jurisprudencia de la Corte IDH.....	547
IX.	Los derechos de las mujeres .....	548
	a) El Código Civil de Vélez Sarsfield.....	548
	b) El voto femenino activo y pasivo.....	549
	c) Normas sobre derechos de la mujer anteriores a la reforma constitucional .....	552
	d) La reforma de 1994 y las normas posteriores.....	553
	e) La integración y la tarea de la Corte Suprema .....	554
	f) La jurisprudencia de la Corte IDH.....	556
X.	Los derechos de los ancianos .....	557
XI.	Los derechos de las personas con discapacidad.....	559

## CAPÍTULO 8

### LA LIBERTAD DE COMERCIO Y DE CONTRATAR

I.	Introducción .....	561
II.	Locaciones urbanas.....	562
III.	Modificación de intereses pactados en deudas dinerarias .....	564
IV.	Creación de impuestos con fines extrafiscales.....	564
V.	Fijación de precios máximos .....	569
VI.	Creación de entes reguladores .....	571
VII.	Intervención en las relaciones laborales .....	573
	a) Obligación de contratar .....	573
	b) Fijación del salario .....	574
	c) Suspensión de Convenios Colectivos de Trabajo.....	574
	d) Fijación de topes indemnizatorios .....	575
VIII.	Leyes de reforma agraria.....	576
IX.	El control de cambios .....	577
X.	Confiscación de depósitos bancarios .....	578
XI.	Pesificación de depósitos bancarios en dólares.....	579
XII.	Pesificación de bonos de deuda pública contraída en dólares.....	579
XIII.	Pesificación de obligaciones.....	579
XIV.	Intervención de empresas privadas por el Estado .....	586

a)	Las intervenciones durante la “Década infame” .....	587
b)	La expropiación de la “Revolución de 1943” .....	588
c)	Las confiscaciones de empresas durante el gobierno del Gral. Perón .....	588
d)	Las intervenciones del gobierno <i>de facto</i> de Onganía .....	590
e)	La intervención del gobierno <i>de facto</i> de Levingston .....	592
f)	Las intervenciones del gobierno <i>de facto</i> de Videla .....	592
g)	Las intervenciones del gobierno de Cristina Fernández .....	594
h)	Una intervención en el gobierno de Alberto Fernández.....	597
i)	A modo de conclusión .....	597

## CAPÍTULO 9

### DERECHO A LA NACIONALIDAD Y CIUDADANÍA

I.	Introducción .....	599
II.	La nacionalidad en el derecho internacional público .....	600
	a) La protección diplomática.....	602
	b) La extradición de criminales .....	602
	c) La solución de los conflictos derivados de la múltiple nacionalidad.....	602
	d) La apatridia.....	603
	e) Los problemas derivados del traspaso de territorios de un Estado a otro .....	603
	f) La nacionalidad de la mujer casada .....	603
III.	La nacionalidad en el derecho comparado .....	604
IV.	La nacionalidad en derecho constitucional .....	605
	a) Antecedentes históricos .....	605
	b) Distintos tipos de nacionalidad .....	606
	c) Nacionalidad y ciudadanía.....	608
	d) El requisito de la nacionalidad para acceder a ciertos cargos.....	609
V.	El derecho a la nacionalidad en el DIDH.....	610
	a) Derecho a tener una nacionalidad .....	611
	b) El derecho a cambiar de nacionalidad .....	611
	c) Derecho a no ser privado arbitrariamente de la nacionalidad .....	611

## CAPÍTULO 10

### LOS DERECHOS DE LOS EXTRANJEROS Y LA INMIGRACIÓN

I.	Antecedentes .....	613
----	--------------------	-----

II.	La normativa constitucional e interamericana .....	616
III.	La reglamentación legal en la Argentina .....	618
	a) Derechos de los extranjeros .....	618
	b) Derechos políticos de los extranjeros .....	621
	c) Distintas categorías de extranjeros .....	621
	d) La prohibición de entrada al país a los extranjeros .....	622
	e) La expulsión de extranjeros.....	622
	f) Diferencias entre nacionales y extranjeros .....	624
IV.	La inmigración.....	624
V.	La igualdad de trato entre nacionales y extranjeros y los tratados bilaterales de protección de las inversiones .....	627

## CAPÍTULO 11

### LOS DERECHOS POLÍTICOS Y DE PARTICIPACIÓN POPULAR. LOS MECANISMOS DE DEMOCRACIA SEMIDIRECTA

I.	Introducción .....	633
II.	La normativa constitucional sobre derechos políticos.....	635
III.	La normativa internacional sobre derechos políticos .....	636
IV.	El sufragio en derecho comparado .....	641
V.	La participación política y los mecanismos de democracia semidirecta	641
	a) Antecedentes en derecho comparado.....	641
	b) Concepto.....	644
	c) Su desarrollo en el derecho constitucional comparado .....	646
	d) Antecedentes en la Argentina .....	648
VI.	La iniciativa popular de leyes .....	649
	a) Legitimación.....	650
	b) Requisitos .....	650
	c) Trámite.....	651
	d) Temas excluidos de la iniciativa popular .....	653
VII.	La consulta popular (en general) .....	654
	a) Derecho comparado .....	654
	b) Antecedentes en la Argentina .....	655
	c) Distintos tipos de consulta popular.....	657
VIII.	La consulta popular vinculante ( <i>referéndum</i> ).....	658
	a) Requisitos constitucionales.....	658
	b) Requisitos legales.....	659
IX.	La consulta popular no vinculante (plebiscito) .....	660
X.	La revocatoria popular de mandatos ( <i>recall</i> ) .....	662
XI.	Los mecanismos de democracia semidirecta en las constituciones provinciales.....	664

XII.	Otras formas de participación .....	665
	a) Las sesiones públicas del Senado .....	665
	b) La presentación de avales o de impugnaciones .....	666
	c) Las audiencias públicas.....	666
	d) El <i>amicus curiae</i> .....	668

## CAPÍTULO 12

### EL DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA

I.	Introducción .....	669
II.	Derecho comparado.....	670
III.	Su raigambre constitucional.....	673
IV.	Antecedentes de su regulación legal.....	674
V.	La ley 27.275 .....	677
VI.	La jurisprudencia de la Corte IDH .....	680

## CAPÍTULO 13

### LOS DEBERES Y OBLIGACIONES EN DERECHO CONSTITUCIONAL

I.	Introducción .....	683
II.	Derecho comparado.....	684
	a) Antecedentes .....	684
	b) Clasificación de las constituciones.....	685
III.	El bloque de constitucionalidad argentino .....	688
IV.	Análisis .....	689
	a) Respetar la Constitución .....	689
	b) Respetar al prójimo .....	690
	c) Respetar las leyes .....	692
	d) Respetar a las autoridades.....	692
V.	Clasificación de los deberes.....	692
	a) De acuerdo con el sujeto activo de la obligación .....	693
	b) De acuerdo con si están consagradas en forma expresa o no .....	693
	c) De acuerdo con si tienen prevista una sanción expresa o no.....	694

PABLO LUIS MANILI

TRATADO  
DE DERECHO  
CONSTITUCIONAL  
ARGENTINO  
Y COMPARADO

---

TOMO III

THOMSON REUTERS

LA LEY



Manili, Pablo Luis

Tratado de derecho constitucional argentino y comparado,  
tomo III / Pablo Luis Manili. - 1a ed. - Ciudad Autónoma de  
Buenos Aires: La Ley, 2021.

v. 3, 688 p.; 24 × 17 cm.

ISBN 978-987-03-4116-1

1. Derecho Constitucional. I. Título.

CDD 342.00982

Pablo Luis Manili, 2021

© de esta edición, Thomson Reuters, 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida  
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio  
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación  
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación  
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced  
or transmitted in any form or by any means,  
electronic or mechanical, including photocopying and recording  
or by any information storage or retrieval system,  
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada 300 ejemplares

ISBN 978-987-03-4116-1 (Tomo III)

ISBN 978-987-03-4087-4 (Obra completa)

SAP 42861218

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# ÍNDICE GENERAL

## TOMO III

### SECCIÓN 4

#### LOS DERECHOS ECONÓMICOS SOCIALES Y CULTURALES

##### CAPÍTULO 1

##### EL CONSTITUCIONALISMO SOCIAL

I.	Introducción .....	3
II.	La doctrina social de la iglesia católica .....	5
III.	Antecedentes del constitucionalismo social .....	10
	a) Constitución francesa de 23 de junio 1793 .....	10
	b) Constitución francesa de 22 de agosto 1795 .....	10
	c) La ley francesa que inició la corriente .....	11
	d) Otras leyes.....	11
IV.	El aporte del derecho internacional al constitucionalismo social.....	12
	a) Las organizaciones internacionales .....	13
	b) Los primeros instrumentos internacionales de derechos humanos ...	17
V.	La transformación del Estado en el constitucionalismo social.....	24
VI.	Los mecanismos de democracia semidirecta .....	29
VII.	Otras características del constitucionalismo social.....	31
VIII.	Las primeras constituciones de este período .....	32
IX.	Los cambios en las demás constituciones.....	37
	a) Constituciones de Europa .....	37
	b) Constituciones de América .....	41

c)	El constitucionalismo social en los Estados Unidos de Norteamérica .....	51
X.	Análisis de las normas constitucionales transcriptas .....	53

## CAPÍTULO 2

### EL CONSTITUCIONALISMO SOCIAL EN LA ARGENTINA

I.	Introducción .....	55
II.	El constitucionalismo provincial.....	56
	a) Constitución de la provincia de Tucumán de 1907 .....	56
	b) Constituciones de la provincia de Mendoza de 1910 y 1916 .....	56
	c) Constitución de la provincia de Santa Fe de 1921 .....	58
	d) Constitución de la provincia de San Juan de 1927.....	58
	e) Constitución de la provincia de Salta de 1929 .....	61
	f) Constitución de la Provincia de Entre Ríos de 1933 .....	61
	g) Constitución de la Provincia de Santiago del Estero de 1939 .....	63
	h) Análisis .....	64
III.	La labor legislativa de Alfredo L. Palacios.....	64
	a) Su interpretación de la Constitución.....	65
	b) Proyectos que se convirtieron en ley .....	65
	c) Proyectos que no se convirtieron en ley.....	67
	d) Evaluación de su tarea .....	69
IV.	La obra del presidente Hipólito Yrigoyen.....	69
	a) Los proyectos de ley sobre derechos de los trabajadores .....	70
	b) Los proyectos de ley sobre derechos sociales en general .....	74
	c) Los proyectos de ley sobre derechos económicos en general .....	75
	d) Medidas sobre servicios públicos.....	76
	e) El derecho de acceso a la vivienda.....	76
	f) Los proyectos de ley sobre derechos culturales y educación pública ...	78
	g) El dominio de los recursos naturales.....	79
	h) Balance.....	80
V.	La jurisprudencia de la Corte Suprema y el constitucionalismo social....	80
	a) Las leyes de emergencia habitacional.....	81
	b) El cambio de la jurisprudencia de la Corte .....	82
	c) El intervencionismo estatal en la economía y la doctrina de la emergencia .....	82
	d) Balance.....	85
VI.	El gobierno del presidente Perón y la reforma constitucional de 1949...	86
	a) La legislación sancionada durante este período .....	86
	b) La Jurisprudencia de la Corte Suprema durante el período 1946-1949.....	88

c)	La reforma de 1949.....	90
d)	Las normas sobre derechos sociales de la Constitución de 1949....	91
e)	El gran ausente de la Constitución de 1949: el derecho de huelga...	97
f)	El incremento en la concentración del poder.....	101
g)	La opinión de la doctrina respecto de la Constitución de 1949 .....	104
h)	Aplicación jurisprudencial de la reforma.....	105
i)	Balance.....	108
VII.	La reforma constitucional de 1957 .....	109
a)	Análisis.....	110
b)	Aplicación jurisprudencial de la reforma de 1957.....	111
VIII.	La reforma constitucional de 1994.....	114
a)	La cláusula del desarrollo o nueva cláusula del progreso.....	114
b)	La elevación a jerarquía constitucional de ciertos instrumentos internacionales.....	117
IX.	Conclusiones de este capítulo .....	118
a)	Los aportes de las distintas fuentes del derecho .....	118

### CAPÍTULO 3

#### LOS DERECHOS ECONÓMICOS SOCIALES Y CULTURALES

I.	Introducción .....	125
II.	Los DESC en la Argentina .....	128
III.	El Problema de la efectividad de los DESC.....	131
a)	Los mandamientos de ejecución.....	133
b)	El derecho a no ser discriminado .....	134
c)	El derecho al debido proceso .....	134
d)	Los subsidios .....	134
e)	La doctrina del “Estado de cosas inconstitucional” .....	135
IV.	El Protocolo de San Salvador y su aplicación por la Corte IDH.....	137
a)	Adopción de medidas.....	137
b)	No discriminación.....	138
c)	Carácter mínimo .....	138
d)	Límites a las restricciones.....	138
e)	Derechos consagrados.....	138

### CAPÍTULO 4

#### DERECHOS INDIVIDUALES DEL TRABAJADOR

I.	Introducción .....	143
II.	Condiciones dignas y equitativas de labor .....	143

III.	Jornada limitada .....	145
IV.	Descanso y vacaciones pagados.....	146
V.	Retribución justa. Salario mínimo vital móvil.....	147
VI.	Igual remuneración por igual tarea.....	149
VII.	Protección contra el despido arbitrario .....	150
VIII.	Estabilidad del empleado público.....	151
IX.	Las normas nunca puestas en práctica.....	151
X.	La seguridad jurídica en el derecho laboral .....	152
	a) La Ley de Contrato de Trabajo .....	152
	b) Las leyes de procedimiento laboral .....	155
	c) Balance.....	157

## CAPÍTULO 5

### LOS DERECHOS COLECTIVOS DE LOS TRABAJADORES (DERECHOS DE LOS GREMIOS)

I.	Introducción .....	159
II.	El derecho a fundar gremios o sindicatos.....	159
III.	Los derechos y deberes de las asociaciones sindicales .....	160
	a) Derechos.....	160
	b) Obligaciones.....	161
	c) Inscripción.....	161
IV.	El amparo sindical (remisión) .....	163

## CAPÍTULO 6

### LOS DERECHOS DE LA SEGURIDAD SOCIAL

I.	Introducción .....	165
II.	La Ley de Riesgos del Trabajo (LRT).....	165
III.	El sistema de jubilaciones y pensiones.....	168
	a) El uso de fondos del sistema de la seguridad social.....	168
	b) La creación de sistemas procesales que demoran las causas previsionales .....	168
	c) La erosión de los haberes por la inflación.....	169
IV.	La privatización y la reestatización del sistema jubilatorio .....	173
	a) Privatización.....	173
	b) La reestatización .....	173
V.	El impuesto a las ganancias sobre las jubilaciones.....	179
	a) Nuestra opinión.....	179

	b)	Jurisprudencia de los tribunales inferiores.....	182
	c)	Jurisprudencia de la Corte Suprema .....	183
VI.		El bien de familia .....	186
	a)	Reglamentación a nivel legal.....	187
	b)	Consagración a nivel constitucional .....	188
	c)	Inclusión en los instrumentos internacionales de derechos humanos.....	191
	d)	Bien de familia y el derecho de acceso a una vivienda digna.....	192
	e)	El concepto constitucional de familia .....	194
	f)	Exclusión de la competencia de las provincias en la materia .....	196
	g)	A modo de conclusión .....	200

## CAPÍTULO 7

### EL DERECHO A LA SALUD

I.	Introducción. Encuadre jurídico .....	201
II.	Derecho comparado.....	202
III.	La normativa de jerarquía constitucional.....	203
IV.	Su desarrollo en la jurisprudencia de la Corte Suprema.....	205
V.	Su desarrollo en la jurisprudencia de la Corte IDH.....	212

## CAPÍTULO 8

### EL DERECHO A LA EDUCACIÓN Y LA AUTONOMÍA UNIVERSITARIA

I.	La educación .....	215	
	a)	Antecedentes en derecho comparado.....	215
	b)	Antecedentes en derecho español y patrio .....	217
	c)	La normativa constitucional .....	218
	d)	El desarrollo legislativo.....	221
II.	El derecho a la educación .....	223	
	a)	En el derecho comparado.....	224
	b)	En la jurisprudencia de la Corte Suprema de los EE.UU.....	226
	c)	En la jurisprudencia de la Corte Suprema argentina .....	226
	d)	En la jurisprudencia de la Corte IDH .....	229
III.	La enseñanza religiosa en las escuelas públicas .....	230	
IV.	La reforma universitaria.....	233	
V.	La gratuidad y equidad de la enseñanza universitaria .....	235	
VI.	La autonomía y autarquía universitarias.....	236	
	a)	Derecho comparado .....	236

b)	El régimen legal anterior a la reforma constitucional de 1994 .....	237
c)	La discusión entre autonomía y autarquía previa a 1994 .....	239
d)	La constitucionalización de la autonomía .....	242
e)	La jurisprudencia de la Corte posterior a la reforma .....	244
f)	El deslinde de competencias entre el Congreso y las universidades ...	247
VII.	El caso de las universidades privadas .....	248

## SECCIÓN 5

### LOS DERECHOS DE INCIDENCIA COLECTIVA

#### CAPÍTULO 1

##### LOS DERECHOS DE INCIDENCIA COLECTIVA

I.	Introducción .....	253
a)	Principales características de estos derechos .....	255
b)	Evolución de su protección en la Argentina .....	255
c)	Sinopsis .....	257
II.	Surgimiento de la tercera generación de derechos.....	258
III.	El derecho a la paz .....	261
IV.	El derecho a la autodeterminación de los pueblos.....	264
V.	El derecho a la democracia .....	267
a)	El derecho a la democracia en las normas .....	267
b)	El derecho a la democracia en la doctrina .....	268
c)	El derecho a la democracia en la jurisprudencia interamericana....	269
d)	El derecho a la democracia en las relaciones internacionales .....	271
VI.	El derecho al desarrollo.....	272

#### CAPÍTULO 2

##### EL DERECHO A UN MEDIO AMBIENTE SANO

I.	Introducción .....	275
a)	La Declaración de Estocolmo de 1972.....	276
b)	La Carta Mundial de la Naturaleza de 1982 .....	277
c)	La Declaración de Río de Janeiro de 1992.....	277
d)	El Acuerdo de Escazú de 2018.....	277
II.	Derecho comparado.....	278
III.	Su protección en la Argentina antes de la reforma constitucional de 1994 ...	282
IV.	La protección constitucional .....	286

V.	Desarrollo legislativo posterior a la reforma constitucional .....	290
VI.	Desarrollo jurisprudencial posterior a la reforma constitucional.....	293
VII.	El medio ambiente en la jurisprudencia de la Corte IDH .....	295

### CAPÍTULO 3

#### LOS DERECHOS DE LOS CONSUMIDORES Y USUARIOS. LA DEFENSA DE LA COMPETENCIA

I.	Introducción .....	299
	a) Derechos.....	301
	b) Deberes del Estado.....	301
II.	La Ley de Defensa del Consumidor .....	302
III.	El Código Civil y Comercial de la Nación .....	304
	a) Interpretación bajo el principio protectorio y vinculación con la problemática ambiental .....	306
	b) Principio de operatividad de las normas .....	306
	c) El principio de no regresividad .....	307
	d) El principio de consumo sustentable .....	308
	e) El trato equitativo y digno.....	309
	f) El principio de no discriminación .....	310
IV.	Principios básicos de la ley 24.240 .....	311
	a) Sujetos protegidos.....	311
	b) Sujetos obligados .....	314
	c) Carácter de orden público (art. 65).....	314
	d) Consagración normativa de los principios protectorios.....	315
V.	La defensa de la competencia y la intervención estatal en el mercado (remisión).....	335

### CAPÍTULO 4

#### LA DEFENSA DE LA COMPETENCIA Y LA INTERVENCIÓN ESTATAL EN EL MERCADO

I.	Introducción .....	337
II.	Régimen constitucional del mercado .....	337
III.	La defensa de la competencia. Monopolios y distorsiones del mercado....	342
	a) La Legislación sobre monopolios .....	344
	b) Derecho comparado y comunitario .....	348
IV.	Los usuarios de servicios públicos .....	351
	a) Los servicios públicos.....	351



b)	Diferencia entre consumidores y usuarios de servicios públicos ...	353
c)	El fallo “CEPIS” .....	354

## CAPÍTULO 5

### LOS DERECHOS DE LOS PUEBLOS ORIGINARIOS

I.	Introducción .....	359
II.	Derecho comparado.....	360
	a) Bolivia .....	360
	b) Venezuela.....	361
	c) Ecuador .....	363
	d) Colombia .....	364
	e) Nicaragua.....	365
	f) Panamá .....	366
	g) Paraguay.....	366
III.	La normativa nacional .....	367
	a) La Constitución de 1819 .....	367
	b) La Constitución de 1853 .....	368
	c) La “Ley nacional de política indígena y apoyo a las comunidades aborígenes” .....	368
	d) La reforma constitucional de 1994.....	370
IV.	La jurisprudencia de la CSJN.....	371
	a) Antes de la reforma de 1994 .....	371
	b) Después de la reforma de 1994 .....	373
	c) Balance.....	378
V.	La normativa internacional .....	378
	a) El debido proceso en general .....	379
	b) El derecho a un recurso efectivo .....	380
	c) La obligación del Estado de investigar de oficio.....	382
	d) El derecho electoral .....	383
	e) El derecho a un plazo razonable .....	384
	f) El derecho a ejercer las acciones judiciales en su propia lengua....	387
	g) La producción de pruebas.....	388
	h) El derecho de defensa de los indígenas sometidos a causas penales....	389
	i) El derecho de propiedad .....	389
	j) La obligación del Estado de dialogar .....	390
	k) Conclusiones .....	390

## SECCIÓN 6

## LOS PROCESOS DE GARANTÍA DE LOS DERECHOS

## CAPÍTULO 1

## EL DERECHO PROCESAL CONSTITUCIONAL

I.	Presentación .....	395
II.	El derecho constitucional y el DPC en la Argentina .....	399
	a) Orígenes .....	399
	b) Los cambios producidos desde la recuperación de la democracia...	400
	c) La reforma constitucional de 1994.....	402
	d) Consecuencias de todos esos cambios.....	403
	e) Conclusión.....	406
III.	La importancia del derecho procesal constitucional .....	407
IV.	Algunos cuestionamientos en la Argentina.....	410
	a) Ausencia de magistratura constitucional.....	410
	b) Ausencia de procesos exclusivamente constitucionales .....	412
	c) Sistema federal de Estado.....	414
	d) Falta de autonomía científica y académica.....	417
V.	Contenidos del derecho procesal constitucional.....	417
	a) Tesis restringida.....	417
	b) Tesis intermedia .....	417
	c) Tesis amplia .....	417
	d) Nuestra postura .....	418
VI.	Naturaleza jurídica del derecho procesal constitucional.....	418
VII.	Algunas particularidades del derecho procesal constitucional.....	421
	a) Pluralidad de normas en los en los Estados federales .....	421
	b) Principio <i>pro homine</i> : pauta para superar la pluralidad de normas...	422
	c) Aplicación del principio <i>pro actione</i> .....	424
VIII.	Los desafíos del derecho procesal constitucional.....	427
	a) La especialización de la magistratura constitucional .....	427
	b) La independencia de la magistratura constitucional.....	428
	c) El perfeccionamiento de los procesos constitucionales .....	428
	d) La codificación del DPC .....	429

## CAPÍTULO 2

## EL DEBIDO PROCESO Y LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA

I.	Introducción .....	433
	a) Del debido proceso legal al debido proceso constitucional .....	434
	b) Del debido proceso constitucional al convencional .....	436
	c) La tutela judicial efectiva .....	437
	d) Su regulación en la Argentina .....	440
II.	Principio de legalidad o de ley anterior .....	440
	a) Ley anterior, cierta y escrita .....	440
	b) Los tipos penales abiertos .....	442
	c) Las leyes penales en blanco .....	443
	d) Irretroactividad de la ley penal más severa y retroactividad de la más benigna .....	444
III.	El principio de inocencia .....	450
	a) Jurisprudencia argentina .....	450
	b) Jurisprudencia interamericana .....	451
IV.	Garantías de juez natural .....	452
	a) Cuando un gobierno quiere disolver un grupo empresario .....	452
	b) Cuando se producen reformas procesales o judiciales generales...	454
	c) El juzgamiento de civiles por tribunales militares .....	456
	d) El juzgamiento de militares por tribunales civiles .....	457
V.	La imparcialidad del tribunal .....	458
	a) Jurisprudencia argentina .....	459
	b) Jurisprudencia europea .....	460
	c) Jurisprudencia interamericana .....	461
	d) Imparcialidad del tribunal y sistema acusatorio .....	461
VI.	Prohibición de declarar en contra de sí mismo .....	463
	a) Jurisprudencia nacional .....	463
	b) Jurisprudencia interamericana .....	464
VII.	La necesidad de orden escrita de autoridad competente .....	464
VIII.	Derecho a la defensa en juicio .....	465
	a) Derecho a ser informado de la acusación .....	466
	b) Derecho a ofrecer pruebas .....	467
	c) Derecho a designar abogado elegido libremente .....	467
	d) Derecho a designar traductor si no se habla la lengua del país .....	467
	e) Derecho a la preparación anticipada de la defensa .....	468
IX.	Derecho a la doble instancia en materia penal y de derechos del niño ...	469
	a) Jurisprudencia argentina .....	469
	b) Jurisprudencia interamericana .....	471
X.	Inviolabilidad del domicilio y de los papeles privados .....	471

a)	Antecedentes de derecho comparado.....	472
b)	Jurisprudencia argentina.....	472
c)	Jurisprudencia interamericana.....	473
XI.	Publicidad del proceso.....	474
a)	Jurisprudencia argentina.....	474
b)	Jurisprudencia interamericana.....	475
XII.	El derecho a un plazo razonable .....	475
a)	Jurisprudencia argentina.....	476
b)	Jurisprudencia interamericana.....	477
c)	Jurisprudencia europea .....	479
XIII.	La denegación de Justicia.....	479
XIV.	El derecho a obtener un fallo debidamente fundado .....	480
a)	Jurisprudencia argentina.....	481
b)	Jurisprudencia interamericana.....	482
c)	Jurisprudencia europea .....	482
XV.	El principio de congruencia.....	482
XVI.	El exceso de rigorismo ritual (o exceso ritual manifiesto).....	484
XVII.	El acceso a la justicia y los costos de litigar .....	486
a)	Tasa de justicia .....	486
b)	Costas .....	489
c)	Jurisprudencia interamericana.....	489
d)	Jurisprudencia europea .....	489
XVIII.	La cosa juzgada y la garantía de <i>non bis in idem</i> .....	490
a)	En materia no penal.....	490
b)	En materia penal .....	491
c)	La cosa juzgada írrita .....	491
d)	Las sentencias no obligan a terceros .....	493
e)	La cosa juzgada en las sentencias de la Corte .....	493
XIX.	El derecho a la ejecución del fallo .....	494
XX.	El problema de las cárceles (remisión).....	495

### CAPÍTULO 3

#### LA ACCIÓN DE AMPARO INDIVIDUAL

I.	Los inicios del amparo .....	497
a)	En el derecho comparado.....	497
b)	En la jurisprudencia.....	498
c)	En las constituciones provinciales.....	501
II.	Su nacimiento jurisprudencial en el ámbito federal .....	504
a)	El amparo que no fue.....	504

b)	El caso “Siri” .....	505
c)	El caso “Samuel Kot SRL” .....	507
III.	Su regulación legal.....	511
IV.	La constitucionalización del amparo.....	513
V.	El “derecho al amparo” .....	515
VI.	La multiplicidad de amparos.....	517
a)	El amparo por mora de la administración .....	517
b)	El amparo aduanero .....	518
c)	El amparo tributario.....	519
d)	El amparo electoral .....	519
e)	El amparo sindical.....	520
f)	El amparo ambiental.....	520
g)	Análisis de la normativa vigente .....	521
VII.	Propuesta de reforma .....	522
VIII.	El amparo contra actos u omisiones judiciales .....	525
a)	Derecho comparado .....	525
b)	En la Argentina .....	527
IX.	Anexo documental .....	530
a)	Demanda presentada por Ángel Siri .....	530
b)	Algunas particularidades procesales del caso “Siri” .....	531

## CAPÍTULO 4

### EL AMPARO EN LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES

I.	Introducción .....	537
II.	El amparo individual.....	538
a)	El hecho, acto u omisión lesivos .....	539
b)	La autoridad pública y los particulares .....	543
c)	La arbitrariedad o ilegalidad manifiestas.....	548
d)	La lesión y la amenaza .....	550
e)	Condiciones de admisibilidad .....	552
f)	La competencia .....	555
g)	El plazo de caducidad para su interposición .....	556
III.	El amparo colectivo .....	558
a)	El proceso de amparo en defensa de un bien colectivo .....	559
b)	El amparo como acción de clase.....	559
IV.	Las cámaras de apelaciones competentes en grado de alzada.....	561
V.	Efectos del recurso de apelación.....	563
VI.	Los recursos extraordinarios en el amparo .....	563

**CAPÍTULO 5**

**EL AMPARO COLECTIVO**

I.	Introducción .....	565
II.	Derechos protegidos .....	566
	a) Los derechos de incidencia colectiva en general .....	566
	b) Medio ambiente .....	567
	c) La protección contra la discriminación .....	569
	d) Jerarquía normativa de los derechos protegidos .....	571
III.	Legitimación activa .....	571
	a) El afectado .....	573
	b) El Defensor del Pueblo .....	575
	c) Las asociaciones registradas .....	576
	d) El Ministerio Público.....	578
IV.	Los efectos de la sentencia.....	579
V.	El llamado “amparo ambiental” .....	579
VI.	Consideraciones finales .....	580

**CAPÍTULO 6**

**EL HÁBEAS DATA Y EL MANEJO DE LOS DATOS PERSONALES**

I.	Naturaleza jurídica del hábeas data.....	583
	a) ¿Subtipo del amparo o acción autónoma?.....	583
	b) Causas de su nacimiento .....	584
	c) Derechos protegidos .....	585
II.	Su protección constitucional .....	587
III.	Su regulación legal.....	591
	a) Informativo .....	592
	b) Correctivo .....	592
	c) De confidencialidad.....	592
	d) Sinopsis .....	593
	e) Autoridad de aplicación .....	593
IV.	Su desarrollo en derecho comparado .....	593
V.	El manejo de datos personales.....	601
	a) Garantías mínimas que deberían preverse en la legislación nacional.....	601
	b) La ley argentina de tratamiento de datos personales.....	605

## CAPÍTULO 7

### EL HÁBEAS CORPUS

I.	Evolución histórica .....	609
	a) Derecho comparado .....	609
	b) Antecedentes en la Argentina .....	612
	c) El hábeas corpus durante la dictadura .....	613
	d) La normativa vigente .....	616
II.	El hábeas corpus preventivo .....	618
	a) Evolución Jurisprudencial anterior a la ley 23.098 .....	618
	b) Su consagración normativa .....	620
	c) Jurisprudencia posterior .....	620
III.	El hábeas corpus clásico o reparador .....	621
	a) Hábeas corpus contra decisiones judiciales .....	621
	b) Derecho de reunión .....	623
	c) El tránsito del hábeas corpus al amparo .....	623
	d) Tribunales militares .....	624
	e) Otros casos de aplicación del hábeas corpus clásico .....	624
IV.	El hábeas corpus por restricción de la libertad .....	625
V.	El hábeas corpus correctivo .....	626
VI.	El hábeas corpus correctivo pluri-individual .....	627
VII.	El hábeas corpus en estado de sitio .....	629
VIII.	La superposición del hábeas corpus con otras acciones .....	631
	a) Con el amparo .....	631
	b) Con el hábeas data .....	633
IX.	Trámite del hábeas corpus .....	634
	a) Denuncia .....	634
	b) Habilitación de día y hora permanente .....	634
	c) Elevación en consulta .....	635
	d) Informalidad .....	635
	e) Auto de hábeas corpus .....	635
	f) Audiencia oral .....	635
	g) Sentencia .....	636
	h) Apelación .....	636
X.	Anexo documental .....	636
	a) Demanda de hábeas corpus presentada por la esposa de Jacobo Timerman (15/4/1977) .....	636

CAPÍTULO 8

OTROS PROCESOS CONSTITUCIONALES  
(ACCIÓN DECLARATIVA. ACCIONES DE CLASE.  
SENTENCIAS ANTICIPADAS. MEDIDAS CAUTELARES  
CONTRA EL ESTADO)

I.	La acción declarativa de inconstitucionalidad .....	639
	a) Límites a la acción declarativa .....	640
	b) Implicancias de la acción declarativa.....	642
	c) Evolución posterior a 1985 .....	643
	d) Carácter preventivo.....	643
	e) Derecho tributario .....	644
	f) Medidas precautorias .....	644
II.	Las acciones de clase y los procesos colectivos .....	645
III.	Las sentencias anticipadas .....	646
IV.	Los mandamientos de ejecución (remisión).....	647
V.	Las medidas cautelares contra el Estado .....	647
	a) El debido proceso.....	648
	b) La tutela judicial efectiva y el plazo razonable.....	649
	c) El principio <i>pro actione</i> .....	650
	d) Las medidas cautelares.....	650
	e) Análisis de la ley .....	651
	f) Conclusiones .....	653



PABLO LUIS MANILI

TRATADO  
DE DERECHO  
CONSTITUCIONAL  
ARGENTINO  
Y COMPARADO

---

TOMO IV

THOMSON REUTERS  
**LA LEY**

Manili, Pablo Luis

Tratado de derecho constitucional argentino y comparado,  
tomo IV / Pablo Luis Manili.- 1a ed.- Ciudad Autónoma de  
Buenos Aires: La Ley, 2021.

v. 4, 688 p.; 24 × 17 cm.

ISBN 978-987-03-4117-8

1. Derecho Constitucional. I. Título.

CDD 342.00982

© Pablo Luis Manili, 2021

© de esta edición, Thomson Reuters, 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida  
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio  
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación  
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación  
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced  
or transmitted in any form or by any means,  
electronic or mechanical, including photocopying and recording  
or by any information storage or retrieval system,  
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada 300 ejemplares

ISBN 978-987-03-4117-8 (Tomo IV)

ISBN 978-987-03-4087-4 (Obra completa)

SAP 42861219

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# ÍNDICE GENERAL

## TOMO IV

### SECCIÓN 7

#### EL ESTADO NACIONAL

##### CAPÍTULO 1

###### FORMAS DE ESTADO Y DE GOBIERNO

I.	Introducción .....	3
II.	Formas de Estado .....	4
	a) Confederación.....	5
	b) Federación .....	6
	c) Estado Unitario.....	7
III.	Las formas de gobierno según Aristóteles .....	8
IV.	Monarquías o repúblicas .....	9
	a) Monarquías.....	9
	b) Repúblicas .....	10
V.	Las formas de gobierno presidencialista y parlamentarista .....	15
	a) El parlamentarismo .....	15
	b) El presidencialismo.....	17
	c) Sistemas mixtos: el semipresidencialismo.....	18
	d) Nuestra opinión.....	19

##### CAPÍTULO 2

###### LOS PARTIDOS POLÍTICOS Y EL DERECHO ELECTORAL

I.	Los partidos políticos .....	21
----	------------------------------	----

a)	Constitucionalización de los partidos políticos.....	23
b)	Caracterización de los partidos políticos.....	24
c)	Obligaciones de los partidos políticos.....	25
d)	Derechos de los partidos políticos.....	30
e)	Legitimación procesal de los partidos políticos.....	33
II.	Los sistemas electorales en derecho comparado.....	38
a)	Sistema de lista completa.....	39
b)	Sistema de lista incompleta.....	39
c)	Sistema proporcional.....	39
d)	Sistemas combinados.....	43
III.	El derecho electoral en la Argentina.....	43
a)	Desde 1853 a 1912.....	45
b)	Las circunscripciones uninominales.....	46
c)	La llamada “Ley Sáenz Peña” (1912).....	51
d)	El Código Nacional Electoral.....	54
e)	La obligatoriedad del voto.....	54
f)	El voto femenino.....	55
g)	Otras leyes que ampliaron el derecho al voto.....	56
h)	El derecho al voto activo y pasivo de procesados sin condena.....	56
i)	Las asignaturas pendientes del sistema electoral argentino.....	65
j)	La justicia electoral.....	67

## CAPÍTULO 3

### EL ESTADO Y LAS IGLESIAS

I.	Introducción.....	69
a)	Estados sacros.....	69
b)	Estados laicos.....	70
c)	Estados ateos.....	70
d)	Estados con preferencia por una religión.....	71
II.	La Constitución argentina de 1853.....	71
III.	La preeminencia y el sostenimiento del culto católico apostólico romano.....	72
IV.	El patronato.....	74
a)	Antecedentes hispánicos.....	74
b)	Antecedentes patrios.....	75
c)	Los debates de la convención constituyente de 1853.....	76
d)	La Convención Constituyente de 1860.....	77
e)	El Concordato de 1966.....	78
f)	La reforma de 1994.....	79

g)	Situación actual de la relación del Estado con las iglesias.....	79
h)	Sinopsis .....	81
V.	Costos del sostenimiento del culto católico en la Argentina .....	82
VI.	Jurisprudencia de la Corte Suprema en relación al culto.....	84
VII.	Anexo documental del capítulo.....	91
a)	Concordato entre la Santa Sede y la República Argentina.....	91

## CAPÍTULO 4

### LA CAPITAL DE LA REPÚBLICA

I.	El problema de la fijación del lugar de asiento de la Capital .....	95
a)	La Constitución Nacional de 1853 .....	95
b)	El período de la Confederación con capital en Paraná .....	96
c)	La Constitución bonaerense .....	97
d)	La Convención de 1860.....	97
e)	La vuelta a Buenos Aires.....	98
f)	Otras opciones que se evaluaron .....	99
g)	La crisis que trajo la solución .....	99
h)	La solución.....	100
i)	Reclamos posteriores.....	102
j)	La Reforma de 1994.....	102
II.	Derecho comparado.....	103
III.	El traslado de la Capital Federal .....	104
IV.	Anexo documental del capítulo.....	111
a)	Ley 10.454 de la provincia de Buenos Aires .....	111
b)	Ley 2086 de la provincia de Río Negro.....	113
c)	Ley 2436 (provincia de Río Negro).....	114

## CAPÍTULO 5

### LA DEMOCRACIA Y SU DEFENSA

I.	La consolidación de la democracia en Latinoamérica.....	115
II.	Las facultades extraordinarias y la suma del poder público .....	116
III.	Los funcionarios de hecho, los gobiernos <i>de facto</i> y la doctrina <i>de facto</i> ....	121
a)	Primera etapa (1865-1930) .....	122
b)	Segunda etapa (1930-1943).....	123
c)	Tercera etapa (1943-1946).....	128
d)	Cuarta etapa (1946-1955) .....	131
e)	Quinta etapa (1955-1966).....	132
f)	Sexta etapa (1969-1973).....	133

g)	Séptima etapa (1976-1983).....	134
h)	Octava etapa (1983-1990).....	136
i)	Novena etapa (1990-1994).....	137
j)	Décima etapa: la reforma constitucional de 1994.....	138
IV.	La vigencia del orden constitucional. Nulidades y sanciones por su violación.....	138
V.	El derecho de resistencia a la opresión.....	141
a)	Sus orígenes en derecho comparado.....	141
b)	Su regulación en la Argentina.....	144
VI.	La Ley de Defensa de la Democracia.....	145
VII.	Los delitos dolosos contra la administración pública.....	146
VIII.	La Ley de Ética Pública.....	148
IX.	La traición a la Nación.....	150
a)	Antecedentes.....	151
b)	Régimen jurídico.....	153

## CAPÍTULO 6

### LA REPARACIÓN DE LAS VIOLACIONES MASIVAS A LOS DERECHOS HUMANOS EN LA REPÚBLICA ARGENTINA. EL JUICIO A LAS JUNTAS MILITARES

I.	Introducción.....	157
II.	El golpe de Estado.....	159
III.	La reacción de las organizaciones no gubernamentales (ONG).....	162
a)	Las organizaciones de derechos humanos en la Argentina.....	163
b)	Las ONG internacionales que se ocuparon del caso argentino.....	163
IV.	La reacción de la comunidad internacional.....	164
V.	La tarea de la Organización de los Estados Americanos.....	165
VI.	La tarea de la Organización de las Naciones Unidas.....	168
VII.	El final del “Proceso de reorganización nacional”.....	170
VIII.	La reparación ética.....	171
IX.	El juicio a las juntas de comandantes.....	176
X.	La llamada “Ley de Punto Final”.....	180
XI.	La llamada “Ley de Obediencia Debida”.....	182
a)	Su trámite parlamentario.....	183
b)	Análisis de la ley.....	184
c)	La aplicación de la ley “de obediencia debida”.....	187
XII.	La claudicación ética de la década de 1990.....	189
XIII.	Las reparaciones a las violaciones a los derechos humanos.....	191
XIV.	Anexo documental del capítulo.....	192
a)	Acta fijando el Propósito y los Objetivos Básicos para el Proceso de Reorganización Nacional.....	192

b)	Acta para el Proceso de Reorganización Nacional .....	193
c)	Estatuto para el Proceso de Reorganización Nacional.....	194
d)	Decreto 157/1983 .....	198
e)	Decreto 158/1983 .....	202
f)	Comisión Nacional sobre la Desaparición de Personas .....	206
g)	Alegato final del fiscal Julio C. Strassera en el Juicio a las Juntas ....	210

## CAPÍTULO 7

### LOS DERECHOS HUMANOS EN LA ARGENTINA EN EL SIGLO XXI

I.	Introducción .....	215
II.	Congreso declara la nulidad de leyes.....	215
III.	El fallo “Simón” .....	217
	a) Algunos comentarios generales.....	218
	b) Precedentes .....	218
	c) El factor temporal.....	219
	d) La costumbre internacional .....	221
	e) La omisión de aplicar la reserva y el principio de legalidad.....	222
	f) La errónea invocación de la amnistía.....	224
	g) El abandono de los precedentes .....	226
	h) La jurisprudencia interamericana .....	226
	i) La disidencia.....	227
	j) Conclusión.....	230
IV.	La anulación de los indultos.....	231
V.	El fallo “Muiñas” en la causa “Bignone” y la ley “del dos por uno” .....	232

## CAPÍTULO 8

### EL DEBER DE ARMARSE EN DEFENSA DE LA PATRIA

I.	El servicio militar obligatorio .....	239
II.	El caso “Portillo” .....	240
III.	El caso “Carrasco” .....	243
IV.	El caso “La Tablada” .....	245
V.	Anexo documental del capítulo.....	246

## CAPÍTULO 9

## EL ESTADO DE SITIO Y LA SUSPENSIÓN DE DERECHOS

I.	Concepto .....	251
II.	Antecedentes .....	253
III.	Derecho comparado.....	254
IV.	Régimen constitucional .....	257
	a) Causales .....	257
	b) Límite territorial .....	258
	c) Efecto. Suspensión de derechos.....	258
	d) Facultades del presidente.....	261
	e) El derecho de opción .....	262
V.	El abuso del Estado de sitio .....	263
VI.	Los mecanismos de control del estado de sitio en el ámbito nacional ...	265
VII.	Los mecanismos de control del estado de sitio en el ámbito internacional.....	270
	a) Requisitos .....	270
	b) Enumeración de los derechos no suspendibles .....	271
	c) Jurisprudencia interamericana.....	272
	d) Sinopsis .....	273

## CAPÍTULO 10

## LA LIBRE NAVEGACIÓN DE LOS RÍOS

I.	Introducción .....	275
II.	Antecedentes nacionales .....	277
	a) Las ideas económicas predominantes en la primera mitad del siglo XIX.....	277
	b) El desarrollo de la navegación en la Argentina.....	281
	c) Los pactos preexistentes.....	282
	d) La morfología del territorio argentino.....	284
III.	Antecedentes internacionales .....	285
	a) Las apetencias de Inglaterra sobre los ríos argentinos .....	285
	b) Las apetencias de Portugal y Brasil sobre los ríos argentinos .....	286
	c) Las apetencias de Francia sobre los ríos argentinos .....	287
	d) Los tratados internacionales previos a la Constitución de 1853 .....	290
IV.	El debate en la asamblea constituyente y la norma constitucional sancionada.....	291
V.	El derecho internacional público .....	294
	a) Nacionales o interiores .....	295
	b) Ríos internacionales.....	296



VI.	Los tratados posteriores .....	299
VII.	La Constitución de 1949.....	304
VIII.	La delimitación de la competencia nacional de la provincial .....	305
IX.	Tratados interjurisdiccionales sobre ríos .....	310
X.	Nuestra opinión .....	311
	a) Internos.....	311
	b) Internacionales.....	312

## CAPÍTULO 11

### LA SOBERANÍA DEL ESTADO Y DEL PUEBLO

I.	Introducción .....	313
II.	El concepto de soberanía en los siglos XVI a XIX.....	314
	a) Jean Bodin.....	314
	b) Hugo Grocio.....	317
	c) Thomas Hobbes.....	319
	d) Siglos XVII y XVIII .....	319
	e) La Revolución francesa.....	320
	f) El siglo XIX.....	320
	g) Los aspectos filosóficos .....	321
III.	El concepto de soberanía en el derecho internacional contemporáneo...	322
IV.	La soberanía en el derecho internacional de los derechos humanos y el derecho de la integración.....	325
	a) La doctrina.....	327
	b) La jurisprudencia de la Corte Internacional de Justicia.....	328
	c) La jurisprudencia europea .....	331
	d) La jurisprudencia nacional .....	333
V.	A modo de conclusión.....	334

## CAPÍTULO 12

### EL MANEJO DE LAS RELACIONES EXTERIORES (I). LA CUESTIÓN MALVINAS Y LA CONSTITUCIÓN NACIONAL

I.	Introducción .....	337
II.	Las Malvinas durante la colonización española .....	338
III.	Las Malvinas desde 1810 hasta 1945 .....	340
IV.	La creación de la Organización de las Naciones Unidas .....	342
V.	La guerra.....	343
VI.	Después de la guerra .....	344

## CAPÍTULO 13

EL MANEJO DE LAS RELACIONES EXTERIORES (II).  
EL PRINCIPIO DE NO INTERVENCIÓN

I.	Introducción .....	349
II.	La “doctrina” Monroe .....	349
III.	Las doctrinas de Carlos Tejedor y Bernardo de Irigoyen.....	352
IV.	La doctrina Calvo.....	353
V.	La doctrina Drago.....	356
VI.	Las enmiendas y “corolarios” de la “doctrina” de Monroe y la actitud de la Argentina .....	358
VII.	La Sociedad de las Naciones.....	360
VIII.	Las conferencias interamericanas.....	363
IX.	La actuación de Tomás Le Bretón y de Carlos Saavedra Lamas .....	367
X.	La Organización de Estados Americanos .....	367
XI.	La Organización de las Naciones Unidas .....	369
XII.	Colofón .....	370

## CAPÍTULO 14

## LAS FACULTADES DE DEFENSA NACIONAL

I.	Introducción .....	373
	a) Facultades del Poder Ejecutivo .....	373
	b) Facultades del Poder Legislativo.....	374
	c) Análisis conjunto.....	374
II.	Interpretación conforme al derecho internacional .....	377
	a) El Tratado Antibélico de No Agresión .....	377
	b) La Carta de la ONU.....	377
	c) La resolución 2625/XXV .....	378
	d) El Estatuto de la Corte Penal Internacional .....	379
III.	Antecedentes .....	379
	a) Derecho comparado .....	379
	b) Derecho patrio.....	381
	c) Supresiones de la reforma de 1994 .....	381
IV.	Aplicación de las normas referidas a la defensa nacional en la historia argentina .....	382
V.	Las leyes reglamentarias de las atribuciones de defensa nacional.....	387

## SECCIÓN 8

## EL FEDERALISMO

## CAPÍTULO I

## EL SISTEMA FEDERAL DE ESTADO

I.	Antecedentes históricos del federalismo argentino .....	393
	a) Antes de 1810.....	394
	b) Antes de los pactos “preexistentes” .....	394
	c) Antes de la Constitución.....	395
	d) Después de la Constitución.....	395
	e) La influencia de las ideas de Pellegrino Rossi.....	396
II.	Teoría general del federalismo argentino.....	397
	a) Su carácter fundacional.....	397
	b) Su carácter de contenido pétreo .....	398
	c) Primera premisa: carácter expreso de la delegación de competencias.....	398
	d) Segunda premisa: interpretación restrictiva de los poderes federales .....	399
	e) El federalismo es una forma más de dividir el poder .....	400
	f) Autonomía o “soberanía” provincial .....	401
III.	El federalismo en las reformas constitucionales.....	403
	a) Las modificaciones introducidas en 1860 .....	403
	b) La reforma de 1994.....	404
IV.	Normas básicas de convivencia entre las provincias.....	404
	a) Reconocimiento de los actos públicos .....	405
	b) Derechos de los habitantes de las provincias y entrega de delin- cuentes .....	405
	c) Prohibición de hacer la guerra.....	406
V.	La creación de nuevas provincias.....	406
VI.	El régimen aduanero unificado y el mercado único.....	410
	a) Régimen aduanero.....	411
	b) Mercado único .....	412
VII.	Clasificación de las facultades y competencias de la Nación y de las provincias .....	413
VIII.	El sistema económico y rentístico .....	416

## CAPÍTULO 2

## LAS CONSTITUCIONES PROVINCIALES

I.	Introducción .....	419
II.	Los ciclos constituyentes provinciales .....	421
	a) Desde 1819 hasta 1822 .....	422
	b) Desde 1822 hasta 1853 .....	422
	c) Desde 1853 hasta 1907 .....	423
	d) Desde 1907 hasta 1955 .....	424
	e) Desde 1950 hasta 1983 .....	425
	f) Desde 1983 hasta 1990 .....	425
	g) La década de 1990 .....	426
	h) La década del 2000 .....	426
	i) Balance .....	426
III.	El control de constitucionalidad de las constituciones provinciales .....	427
	a) La regla general: la autonomía provincial .....	427
	b) Primera excepción: el deber de garantizar la forma republicana de gobierno .....	429
	c) Segunda excepción: el deber de respetar los derechos y garantías de la CN .....	431
	d) Tercera excepción: el deber de observar íntegramente la CN .....	432
	e) Cuarta excepción: las reformas constitucionales provinciales .....	432

## CAPÍTULO 3

## LA INTERVENCIÓN FEDERAL

I.	Introducción .....	437
II.	Derecho comparado .....	437
	a) Estados Unidos .....	438
	b) Venezuela .....	441
	c) Suiza .....	442
	d) Alemania .....	443
	e) Análisis .....	443
III.	Antecedentes argentinos y normativa actual .....	444
IV.	Marco teórico .....	448
V.	Las causas por las cuales se dispone la intervención .....	450
	a) Invasiones exteriores, sedición e invasión de otra provincia .....	450
	b) Garantir la forma republicana de gobierno .....	451
VI.	El alcance y los efectos de la intervención .....	453
	a) Gobernador .....	454

b)	Legislatura .....	455
c)	Poder Judicial .....	455
VII.	Distintos tipos de intervención .....	456
a)	De acuerdo con quién es la autoridad que toma la iniciativa .....	458
b)	De acuerdo con la finalidad de la intervención.....	458
VIII.	Definición.....	459
IX.	Justiciabilidad de la intervención federal .....	461
X.	Autoridades competentes.....	466
a)	Para pedir la intervención .....	466
b)	Para resistir la intervención.....	467
c)	Para disponer la intervención .....	468
XI.	Efectos de la intervención y la actuación del interventor o comisionado federal .....	471
a)	Objeto y fin de la intervención .....	471
b)	Las provincias mantienen su personalidad jurídica .....	471
c)	Durante la intervención, la representación de la provincia corresponde al interventor federal.....	472
d)	Los actos del interventor están sujetos a la competencia provincial .....	473
e)	La reforma de la constitución provincial.....	474
f)	Límites a la responsabilidad de la provincia por actos del interventor .....	475
XII.	Reglamentación legislativa de la intervención federal.....	475
XIII.	Algunos datos estadísticos e históricos.....	477
XIV.	La intervención federal en las constituciones provinciales .....	481
a)	Ciudad de Buenos Aires.....	481
b)	Córdoba .....	481
c)	Chaco .....	482
d)	Chubut .....	482
e)	Entre Ríos.....	482
f)	Formosa .....	483
g)	Jujuy.....	483
h)	La Pampa .....	483
i)	La Rioja .....	484
j)	Misiones.....	484
k)	Neuquén .....	485
l)	Río Negro .....	485
m)	Santa Cruz.....	486
n)	San Juan .....	486
o)	Santiago del Estero.....	486
p)	Tierra del Fuego, Antártida e Islas del Atlántico Sur .....	487
q)	Tucumán.....	487
r)	Análisis.....	488

XV.	La intervención a los municipios por parte de las provincias.....	491
	a) Ciudad de Buenos Aires.....	491
	b) Córdoba .....	492
	c) Chaco .....	492
	d) Chubut .....	492
	e) Formosa .....	493
	f) Jujuy.....	493
	g) La Pampa .....	493
	h) La Rioja .....	494
	i) Mendoza .....	494
	j) Misiones.....	495
	k) Neuquén .....	495
	l) Río Negro .....	495
	m) Salta.....	496
	n) Santa Cruz.....	496
	o) Santa Fe.....	497
	p) San Juan .....	497
	q) San Luis .....	497
	r) Santiago del Estero.....	498
	s) Tierra del Fuego, Antártida e Islas del Atlántico Sur .....	498
	t) Tucumán.....	499

## CAPÍTULO 4

### LAS PROVINCIAS Y LOS TRATADOS

I.	Introducción .....	501
II.	El Pacto de San José de Flores.....	501
III.	La provincia de Buenos Aires y los tratados internacionales previos a 1860.....	504
IV.	La creación de regiones y los tratados parciales .....	509
V.	La celebración de tratados internacionales por las provincias.....	511
VI.	Acuerdos entre la Nación y las provincias y entre las provincias.....	512
	a) Convenios entre la Nación y todas las provincias .....	512
	b) Entre la Nación y una provincia .....	514
	c) Entre la Nación y la CABA .....	518
	d) Convenios entre las provincias .....	519
VII.	Los organismos previsionales locales. El caso CASSABA.....	520
	a) El modo como se llevó a juicio al Estado nacional.....	522
	b) La medida cautelar.....	523

**CAPÍTULO 5**

**EL DOMINIO ORIGINARIO DE LOS RECURSOS  
NATURALES**

I.	Introducción .....	525
II.	El “dominio originario” de los “recursos naturales” .....	526
	a) Definición de los términos .....	526
	b) Titularidad de los recursos naturales antes de 1994.....	528
	c) El concepto de “dominio eminente” .....	532
	d) Dominio originario y no “coparticipación” de los recursos natu- rales .....	534
	e) Conclusiones .....	535
III.	El dominio de ciertos recursos en particular .....	536
	a) El dominio originario de las minas en el Código de Minería .....	536
	b) El dominio originario sobre los hidrocarburos.....	537
	c) Parques nacionales, monumentos naturales y reservas nacionales...	539
	d) El dominio nacional y provincial sobre el mar .....	541
	e) El caso del meteorito.....	543
IV.	La competencia legislativa y jurisdiccional sobre los recursos natu- rales.....	545
	a) Antecedentes .....	545
	b) Diferencias entre dominio y jurisdicción.....	547
V.	Los recursos naturales en el art. 41 CN.....	547
VI.	Los recursos naturales en las facultades delegadas del art. 75 CN.....	551
VII.	El impacto del art. 124 CN en la legislación .....	553
VIII.	Dominio y jurisdicción sobre recursos naturales en las constituciones provinciales.....	556
IX.	Conclusiones.....	560

**CAPÍTULO 6**

**LOS ESTABLECIMIENTOS DE UTILIDAD NACIONAL  
(ART. 75, INC. 30, CN)**

I.	Definición.....	563
II.	Antecedentes .....	566
III.	La jurisprudencia de la Corte anterior a 1994 .....	568
	a) Primer período: legislación y jurisdicción nacionales exclusivas y excluyentes .....	569
	b) Segundo período: tesis de la no interferencia con la finalidad del establecimiento .....	573

c)	Tercer período: nuevamente legislación y jurisdicción nacionales exclusivas y excluyentes.....	576
d)	Cuarto período: regreso a la tesis de la no interferencia con la finalidad del establecimiento .....	579
e)	Quinto período: tesis de la no interferencia y de los poderes provinciales residuales .....	582
IV.	La reforma constitucional de 1994 .....	585
a)	“Legislación necesaria” en lugar de “legislación exclusiva” .....	586
b)	Referencia genérica en lugar de ejemplificación.....	587
c)	Los poderes “conservados” y el criterio finalista .....	587
d)	La eliminación de la referencia a “compra o cesión” .....	588
e)	La autonomía de los municipios (art. 123 CN) .....	589
f)	Los recursos naturales (art. 124 CN).....	589
V.	La jurisprudencia posterior a la reforma de 1994 .....	589
VI.	Autoridad competente para erigir un establecimiento de utilidad nacional .....	593
VII.	Legislación y jurisdicción .....	594
VIII.	Consentimiento de la legislatura provincial.....	595
IX.	Poderes tributarios de las provincias .....	595
a)	Impuestos .....	596
b)	Tasas .....	599
c)	Contribuciones.....	600
X.	Significado actual del término “Federalización” .....	600
XI.	A modo de conclusión.....	601

## CAPÍTULO 7

### LA AUTONOMÍA MUNICIPAL

I.	Antecedentes .....	603
II.	La autonomía municipal en las constituciones provinciales.....	609
a)	Desde 1820 hasta 1853.....	609
b)	Desde 1853 hasta 1913.....	610
c)	Desde 1913 hasta 1983.....	610
d)	Desde 1983 hasta nuestros días .....	611
e)	Clasificación .....	612
III.	El debate autonomía <i>versus</i> autarquía.....	612
a)	La doctrina.....	613
b)	Nuestra opinión.....	614
c)	La jurisprudencia .....	615
IV.	La reforma de 1994 .....	617



V.	Práctica de la autonomía municipal .....	620
	a) Autonomía municipal frente a la provincia .....	620
	b) Autonomía municipal frente a los particulares .....	624
	c) Frente a particulares .....	625
VI.	Potestades tributarias de los municipios.....	625
VII.	El caso de la provincia de Buenos Aires.....	627

## CAPÍTULO 8

### LA AUTONOMÍA DE LA CIUDAD DE BUENOS AIRES

I.	Introducción .....	631
II.	La autonomía de la CABA .....	632
III.	La elección de sus autoridades.....	634
IV.	Las leyes restrictivas de la autonomía.....	637
V.	El Poder Judicial de la CABA.....	643
VI.	Otras normas constitucionales.....	645
VII.	La Constitución de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....	648
	a) Parte dogmática.....	649
	b) Parte orgánica.....	658
	c) Los órganos de control.....	658
	d) La reforma constitucional .....	659

PABLO LUIS MANILI

TRATADO  
DE DERECHO  
CONSTITUCIONAL  
ARGENTINO  
Y COMPARADO

---

TOMO V

THOMSON REUTERS  
**LA LEY**

Manili, Pablo Luis

Tratado de derecho constitucional argentino y comparado,  
tomo V / Pablo Luis Manili. - 1a ed - Ciudad Autónoma de  
Buenos Aires: La Ley, 2021.

v. 5, 672 p.; 24 × 17 cm.

ISBN 978-987-03-4118-5

1. Derecho Constitucional. I. Título.

CDD 342

© Pablo Luis Manili, 2021

© de esta edición, Thomson Reuters, 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida  
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio  
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación  
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación  
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced  
or transmitted in any form or by any means,  
electronic or mechanical, including photocopying and recording  
or by any information storage or retrieval system,  
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada 300 ejemplares

ISBN 978-987-03-4118-5 (Tomo V)

ISBN 978-987-03-4087-4 (Obra completa)

SAP 42861410

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# ÍNDICE GENERAL

## TOMO V

### SECCIÓN 9

#### EL PODER LEGISLATIVO

##### CAPÍTULO 1

#### EL CONGRESO DE LA NACIÓN. SU ORGANIZACIÓN E INTEGRACIÓN. ELECCIÓN DE SUS MIEMBROS

I.	La función del Congreso en el sistema constitucional .....	3
II.	Antecedentes del Poder Legislativo .....	6
III.	Los términos “Congreso” y “Parlamento” .....	8
IV.	El bicameralismo .....	9
	a) Cámara de Diputados .....	10
	b) Cámara de Senadores .....	12
V.	Diferencias entre las Cámaras .....	12
	a) Duración .....	13
	b) Requisitos .....	13
	c) Funciones propias de cada Cámara.....	14
	d) Elección.....	15
	e) Sinopsis .....	15
VI.	Elección de los congresistas .....	16
	a) Cámara de Diputados .....	16
	b) Cámara de Senadores .....	18
VII.	La pertenencia de las bancas del Congreso.....	24
VIII.	El transfuguismo .....	27

	a) Razones del transfuguismo .....	28
	b) Lesiones que el transfuguismo genera a los partidos políticos .....	30
	c) Lesiones que el transfuguismo genera a la democracia .....	31
	d) Proyectos de regulación.....	32
	e) Derecho comparado .....	33
IX.	Los bloques políticos.....	36
X.	Causales de inelegibilidad de los congresistas.....	38
	a) Derecho comparado .....	38
	b) Principios aplicables .....	38
	c) Análisis histórico y doctrinario .....	39
	d) Nuestra opinión.....	43
	e) El derecho electoral en esta materia.....	46
	f) Las constituciones provinciales .....	47
XI.	Las llamadas “candidaturas testimoniales” .....	48
	a) Normativa aplicable.....	48
	b) Vicio del acto jurídico .....	49
	c) Abuso del derecho .....	51
	d) La lesión al régimen de partidos políticos.....	51
	e) Intentos de justificación .....	53
	f) La candidatura a diputado de un gobernador en ejercicio .....	55
	g) El argumento de la violación constitucional.....	57
	h) Cargos ejecutivos y legislativos .....	57
	i) Justiciabilidad de la cuestión. El rol del Poder Judicial en la democracia .....	58

## CAPÍTULO 2

### EL FUNCIONAMIENTO DEL CONGRESO

I.	Las sesiones.....	61
	a) Las sesiones preparatorias .....	61
	b) Las sesiones ordinarias.....	62
	c) Las sesiones de prórroga de las ordinarias .....	64
	d) Las sesiones extraordinarias .....	65
	e) Las sesiones secretas.....	66
	f) Las sesiones especiales.....	69
II.	La modalidad “remota” o “virtual” de las sesiones.....	70
	a) Senado de la Nación .....	71
	b) Cámara de Diputados de la Nación.....	77
	c) Comisión Bicameral Permanente de Trámite Legislativo .....	78
	d) Nuestro análisis de la situación.....	78

e)	El fallo de la Corte Suprema .....	82
III.	El juramento de los congresistas .....	87
IV.	La remuneración de los congresistas.....	88
V.	Las comisiones.....	89
a)	Cámara de Diputados .....	90
b)	Cámara de Senadores .....	95
VI.	Incompatibilidades .....	97
VII.	El procedimiento para la sanción de las leyes.....	98
a)	Iniciativa .....	98
b)	Cámara de origen .....	99
c)	Aprobación por ambas Cámaras y promulgación por el PE.....	100
d)	Rechazo total .....	101
e)	Modificación por la CR.....	103
f)	Prohibición de la sanción ficta.....	104
g)	Veto.....	104
h)	Promulgación y veto parciales .....	105
i)	Tratamiento en comisión .....	105
VIII.	Mociones .....	105
a)	Mociones de orden .....	106
b)	Moción de preferencia.....	107
c)	Moción de “sobre tablas”.....	107
d)	Moción de reconsideración.....	107

### CAPÍTULO 3

#### LOS DISTINTOS TIPOS DE LEYES QUE SANCIONA EL CONGRESO

I.	Introducción .....	109
II.	Las leyes secretas .....	113
a)	Su inconstitucionalidad.....	113
b)	Evolución histórica de las leyes secretas.....	114
c)	Las materias reguladas por este tipo de leyes .....	117

### CAPÍTULO 4

#### LAS FACULTADES DE LAS CÁMARAS DEL CONGRESO RESPECTO DE SUS MIEMBROS. ADMISIÓN. REGLAMENTOS. AUTORIDADES. *QUÓRUM*. DISCIPLINA. INMUNIDADES

I.	Introducción .....	121
II.	La facultad de admisión de nuevos miembros .....	121

	a) El caso “Bussi” .....	123
	b) Un precedente norteamericano sobre esta materia.....	126
III.	La facultad de las Cámaras de dictar su propio reglamento .....	132
	a) Antecedentes.....	132
	b) Derecho comparado .....	132
	c) Análisis.....	135
	d) Justiciabilidad.....	136
	e) Modificación.....	136
IV.	La facultad de elegir a sus autoridades .....	137
V.	La facultad de compeler a sus miembros a concurrir. El <i>quórum</i> .....	137
VI.	Las facultades disciplinarias.....	140
	a) Corrección .....	140
	b) Suspensión.....	141
	c) Remoción por “inhabilidad física o moral sobreviniente a su incorporación” .....	141
	d) Exclusión.....	142
	e) Análisis de estas facultades .....	144
VII.	Renuncia .....	145
VIII.	Las garantías de funcionamiento de las Cámaras: los mal llamados “fueros” .....	145
	a) Fuente de esas normas .....	146
	b) La terminología aplicable.....	147
	c) Inmunidad o indemnidad de opinión.....	150
	d) Inmunidad de arresto .....	154
	e) Las inmunidades en el derecho constitucional comparado .....	161
IX.	Sinopsis .....	164

## CAPÍTULO 5

### FACULTADES DE LAS CÁMARAS DEL CONGRESO RESPECTO DE TERCEROS. INTERPELACIÓN. SANCIONES. CUESTIONES DE PRIVILEGIO. COMISIONES INVESTIGADORAS

I.	Introducción .....	165
II.	La facultad de “interpelar” .....	165
	a) La interpelación en los sistemas parlamentaristas y en los presidencialistas .....	166
	b) Otras visitas de los ministros a las Cámaras.....	168
	c) Los reglamentos de las Cámaras.....	168
	d) Materias sobre las que puede versar la interpelación.....	170
	e) Obligatoriedad.....	171

	f) Inmunidad de los ministros .....	171
	g) Historia de las interpelaciones.....	171
III.	Los pedidos de informes por escrito.....	173
IV.	La facultad de aplicar sanciones .....	173
	a) Derecho comparado .....	173
	b) Nuestra opinión.....	174
	c) La jurisprudencia argentina.....	176
	d) El reglamento del Senado.....	179
	e) El ejercicio de estas facultades en las últimas décadas.....	180
V.	Las “cuestiones de privilegio” .....	181
VI.	Las comisiones investigadoras .....	182
	a) Derecho comparado .....	183
	b) Los reglamentos de las Cámaras.....	185
	c) La doctrina.....	186
	d) La práctica parlamentaria .....	187
	e) Alcance de sus facultades.....	190
	f) Necesidad de su reglamentación.....	192
	g) La jurisprudencia de la Corte.....	192
	h) Justiciabilidad de la actuación de las comisiones investigadoras...	193

## CAPÍTULO 6

### EL JUICIO POLÍTICO

I.	Introducción .....	195
II.	Antecedentes de esta institución.....	197
	a) Inglaterra.....	198
	b) Estados Unidos.....	199
	c) Latinoamérica .....	201
III.	Juicio político e inmunidad .....	202
IV.	Funcionarios comprendidos .....	203
	a) Presidente y vice.....	203
	b) Jefe de gabinete .....	206
	c) Ministros .....	206
	d) Jueces de la Corte Suprema.....	206
	e) Jueces inferiores .....	211
	f) Gobernadores de provincias y legisladores nacionales .....	213
	g) Otros funcionarios .....	214
	h) Exfuncionarios o funcionarios que renuncian durante el juicio.....	216
V.	Las causales del juicio político .....	219
	a) Mal desempeño.....	220



b)	Delito en el ejercicio de sus funciones .....	222
c)	Crímenes comunes .....	223
VI.	El procedimiento .....	224
a)	Inicio .....	224
b)	Trámite.....	225
VII.	El fallo del Senado .....	229
a)	Inhabilitación .....	229
b)	Beneficios previsionales .....	230
VIII.	Los recursos contra el fallo del Senado.....	230
IX.	El indulto y el juicio político .....	234
X.	El juicio político y el sistema interamericano de derechos humanos ....	235
a)	La jurisprudencia de la Corte IDH.....	235
b)	El panorama latinoamericano en materia de juicios políticos.....	236
c)	La fallida opinión consultiva .....	238

## CAPÍTULO 7

### EL ASESORAMIENTO TÉCNICO LEGISLATIVO

I.	Introducción .....	241
II.	La asistencia técnica en el derecho comparado .....	244
a)	Países que no cuentan con servicios permanentes.....	244
b)	Países que cuentan con servicios permanentes .....	246
c)	Conclusiones .....	256
III.	Las dificultades de la tarea legislativa.....	256
a)	La renovación de las Cámaras.....	257
b)	La complejidad de las funciones de los legisladores.....	257
c)	La técnica legislativa .....	258

## CAPÍTULO 8

### LAS FUNCIONES DEL CONGRESO DE LA NACIÓN (EN GENERAL) (ART. 75, CN)

I.	Introducción .....	261
II.	Facultades económicas .....	261
III.	Facultades de legislación general.....	264
IV.	Facultades de cogobierno y de control .....	268
V.	Facultades bélicas.....	269
VI.	Facultades relativas al sistema federal .....	270
VII.	Las Facultades Implícitas del Congreso.....	271

a)	Derecho comparado .....	271
b)	Jurisprudencia de la Corte Suprema .....	272
c)	Análisis .....	272
d)	Facultades que se consideran implícitas.....	276
VIII.	Sinopsis .....	278

## CAPÍTULO 9

### LOS DERECHOS DE IMPORTACIÓN Y EXPORTACIÓN (ART. 75, INC. 1º, CN)

I.	Introducción .....	281
II.	Las normas constitucionales .....	282
III.	Su naturaleza jurídica.....	283
IV.	La jurisprudencia de la Corte Suprema .....	290
V.	El Código Aduanero .....	292
VI.	Efectos de su encuadre constitucional como impuestos .....	293
VII.	Las “retenciones” .....	295

## CAPÍTULO 10

### LA CREACIÓN DE IMPUESTOS Y LA COPARTICIPACIÓN FEDERAL (ART. 75, INC. 2º Y 3º, CN)

I.	La facultad del Congreso de imponer contribuciones .....	299
a)	Naturaleza jurídica de los impuestos .....	300
b)	Jurisprudencia sobre esta atribución del Congreso .....	301
c)	Clasificación .....	302
d)	El producto de lo recaudado .....	303
II.	La coparticipación federal de impuestos.....	305
a)	Antecedentes .....	305
b)	Derecho comparado .....	311
c)	Leyes posteriores.....	311
III.	Mandatos constitucionales respecto de la coparticipación.....	312
a)	Leyes convenio .....	312
b)	Pautas de distribución de la masa coparticipable.....	314
c)	Trámite legislativo.....	315
d)	Prohibiciones.....	316
e)	Organismo de control .....	317
f)	La cláusula transitoria sexta de la CN.....	317

g) Conclusión.....	318
IV. Las asignaciones específicas de recursos coparticipables .....	319
V. Demandas a la Nación por la coparticipación federal .....	322

## CAPÍTULO 11

### LA DEUDA PÚBLICA EXTERNA E INTERNA (ARTS. 4º Y 75, INCS. 4º Y 7º, CN)

I. Antecedentes .....	325
II. La distribución de competencias en la Constitución .....	327
a) Carácter excepcional.....	328
b) Obras de infraestructura.....	328
c) Autoridad competente.....	330
III. Régimen legal.....	334
IV. Distintos tipos de empréstitos .....	338
a) Externos e internos .....	338
b) Voluntarios y forzosos.....	339
c) Legislativos y administrativos .....	340
V. Cómo se materializan los empréstitos .....	340
VI. El <i>default</i> .....	342
VII. Las declaraciones de distintas entidades sobre la deuda externa .....	343

## CAPÍTULO 12

### LOS BANCOS PÚBLICOS Y EL BANCO CENTRAL (ART. 75, INC. 6º)

I. Evolución histórica de la banca.....	349
a) La banca privada .....	349
b) La banca pública .....	350
II. La banca pública en la Argentina .....	352
a) Antecedentes previos a la Constitución Nacional .....	352
b) Antecedentes posteriores a la Constitución Nacional .....	354
III. El Banco Central de la República Argentina (BCRA).....	361
a) Antecedentes .....	361
b) La Carta Orgánica del BCRA.....	363
IV. La normativa constitucional.....	366
a) El texto de 1853.....	366
b) Derecho comparado .....	366
c) La Reforma de 1994.....	367

d)	Nuestra opinión.....	369
V.	El Banco Central y el Poder Ejecutivo Nacional.....	372
VI.	Los bancos públicos en las constituciones provinciales .....	374
a)	Bancos provinciales .....	375
b)	Las cuasimonedas provinciales .....	380

### CAPÍTULO 13

#### LA EMISIÓN DE MONEDA Y SU VALOR. LA INFLACIÓN (ART. 75, INCS. 11, 12 Y 19)

I.	Introducción .....	381
II.	Antecedentes .....	382
III.	Régimen constitucional y legal de la moneda.....	384
a)	Indelegabilidad .....	384
b)	Los cambios del signo monetario y de su valor .....	385
c)	Normas penales sobre la moneda .....	388
d)	La llamada “dolarización” de la economía .....	389
IV.	La jurisprudencia de la Corte Suprema sobre la moneda.....	390
V.	La inflación.....	395
a)	Salarios del sector privado .....	396
b)	Indemnizaciones por daños y perjuicios .....	396
c)	Expropiación .....	396
d)	Alquileres.....	397
e)	Créditos previsionales .....	397
f)	Créditos comerciales .....	398
g)	Las remuneraciones del Poder Judicial.....	398
VI.	El ajuste por inflación de los tributos.....	399

### CAPÍTULO 14

#### LA “CLÁUSULA COMERCIAL” (ART. 75, INC. 13)

I.	Introducción .....	405
a)	Antecedentes .....	405
b)	Alcance.....	406
c)	Derecho comparado .....	407
II.	Concordancia con otras normas de la Constitución .....	409
III.	La jurisprudencia de la Corte sobre la cláusula comercial .....	410
a)	Existencia de un solo mercado en todo el país.....	410
b)	Alcance amplio de los poderes del Congreso .....	411

c) Las provincias pueden establecer impuestos a las actividades comerciales salvo que estos interfieran con el tráfico interjurisdiccional.....	411
d) El criterio para definir la validez del impuesto provincial es el funcional.....	415
e) La competencia federal para reglar el comercio es independiente del poder tributario provincial.....	415
f) Las provincias no pueden obstaculizar el comercio con otras medidas (no fiscales).....	415
g) El poder de policía local no se ve afectado por esta cláusula .....	417
h) Las provincias no pueden restringir la circulación de trabajadores ...	417
i) La internet está alcanzada por la cláusula del comercio .....	418
j) Los remates que se realizan por internet están alcanzados por la cláusula .....	418
k) El servicio de telecomunicaciones interprovincial está alcanzado por la cláusula .....	418
l) El servicio de gas está alcanzado por la cláusula del comercio.....	419
m) El servicio de energía eléctrica está alcanzado por la cláusula del comercio .....	419
n) La radiodifusión está comprendida en esta cláusula .....	419
o) El transporte interjurisdiccional de pasajeros está alcanzado por la cláusula del comercio .....	420
p) El transporte por tren está comprendido en esta cláusula .....	420
q) El transporte de ganado está protegido por esta cláusula .....	421
r) Las normas que regulan a la Inspección General de Justicia son federales.....	421
s) Las empresas de ahorro previo están sujetas a jurisdicción federal...	421
t) Si el peaje es la retribución de un servicio, está amparado por esta cláusula .....	421

## CAPÍTULO 15

### EL CORREO NACIONAL (ART. 75, INC. 14)

I. Introducción .....	423
II. Antecedentes .....	426
III. La privatización .....	427
IV. Los incumplimientos del concesionario y la reestatización .....	429
V. A modo de conclusión.....	431

CAPÍTULO 16

LA AMNISTÍA (ART. 75, INC. 20)

I.	Introducción .....	433
II.	Antecedentes .....	435
	a) Derecho comparado .....	435
	b) Derecho patrio.....	436
III.	Su aplicación en la historia argentina.....	436
IV.	Su aplicación desde 1976 en adelante .....	438
V.	La amnistía en la jurisprudencia de la Corte Suprema .....	442
	a) Autoridad competente para dictarla .....	442
	b) Alcance de la amnistía .....	442
	c) Derecho federal.....	443
	d) Efectos de las amnistías .....	444
	e) Voluntad del procesado .....	444
	f) Criterio de interpretación.....	445
	g) El fallo “Simón” .....	446

CAPÍTULO 17

EL DERECHO DE LA INTEGRACIÓN (ART. 75, INC. 24, CN)

I.	Introducción .....	449
II.	El derecho de la integración y el dogma de la soberanía .....	451
III.	La integración y los sistemas federales y confederados .....	453
IV.	La Constitución de la República Federativa de Brasil .....	456
V.	La Constitución de la República Oriental del Uruguay .....	459
VI.	Las constituciones de Argentina (reformada en 1994) y de Paraguay (reformada en 1992).....	460
	a) Tratados en general.....	460
	b) Tratados de integración .....	461
VII.	El mecanismo establecido en la Constitución argentina .....	465
VIII.	La Constitución de la República Bolivariana de Venezuela.....	468
IX.	La normativa del Mercosur.....	468
X.	¿Cómo superar las asimetrías constitucionales? .....	471
	a) La Comisión Parlamentaria Conjunta.....	472
	b) El Parlamento del Mercosur.....	472
	c) El Tribunal Permanente de Revisión del Mercosur.....	472
XI.	El modelo europeo .....	473
	a) Antecedentes .....	473
	b) Mecanismos utilizados .....	475
XII.	Conclusiones.....	477

## CAPÍTULO 18

### EL PARLASUR. ELECCIÓN DE LOS PARLAMENTARIOS Y SUS INMUNIDADES

I.	Introducción .....	481
II.	La ampliación de inmunidades contenida en la ley 27.120 .....	482
	a) Las normas constitucionales.....	483
	b) Los privilegios y las excepciones en el derecho constitucional.....	485
	c) Las inmunidades de los funcionarios públicos en particular .....	485
	d) Las normas internacionales .....	488
	e) Análisis.....	489
	f) Inconstitucionalidad.....	490
	g) Incertidumbre .....	491
III.	La elección anticipada de los representantes ante el Parlasur .....	492
	a) Los principios constitucionales en la materia .....	492
	b) Las normas del Mercosur .....	494
	c) Análisis.....	494
IV.	La aplicación jurisprudencial de las normas sobre inmunidad .....	495

## CAPÍTULO 19

### LAS FUERZAS ARMADAS Y LA SEGURIDAD INTERIOR. LOS TRIBUNALES MILITARES (ART. 67, INC. 24, CN, DEROGADO)

I.	Introducción .....	497
II.	Las fuerzas armadas y la seguridad interior .....	498
III.	Antecedentes de la eliminación de ese inciso: los tribunales militares ..	499

## CAPÍTULO 20

### EL VICEPRESIDENTE DE LA NACIÓN

I.	Introducción .....	505
II.	Derecho comparado.....	507
	a) Estados Unidos.....	507
	b) Latinoamérica .....	508
III.	Su inserción institucional .....	509
IV.	Régimen constitucional .....	513
	a) Requisitos .....	513

b)	Remuneración.....	513
c)	Incompatibilidad.....	514
d)	Juramento .....	514
V.	Su tarea en el Senado: el voto de desempate.....	514
VI.	Las fórmulas para la elección de presidente y vice .....	516
VII.	Las desavenencias entre presidente y vice .....	517
VIII.	Las vacancias de presidente y vice en la historia argentina .....	521
a)	Vacancia de la presidencia .....	521
b)	Vacancia de la vicepresidencia .....	522
IX.	Algunas particularidades en la historia argentina .....	524

## SECCIÓN 10

### LOS ÓRGANOS DE CONTROL

#### CAPÍTULO 1

##### LA AUDITORÍA GENERAL DE LA NACIÓN

I.	El control de la administración pública.....	527
II.	Antecedentes históricos y de derecho comparado .....	532
a)	Período hispánico .....	532
b)	Derecho argentino .....	533
c)	Derecho comparado .....	536
III.	El control público en la ley 24.156.....	536
IV.	La reforma constitucional de 1994.....	539
V.	La Auditoría General de la Nación .....	541
a)	Funciones .....	541
b)	Integración de la Auditoría.....	543
c)	Autonomía funcional.....	544
d)	Ley reglamentaria .....	544
VI.	Anexo documental .....	545

#### CAPÍTULO 2

##### EL DEFENSOR DEL PUEBLO DE LA NACIÓN

I.	Introducción .....	577
II.	Antecedentes históricos.....	579
a)	Terminología .....	579
b)	Distintos órganos con funciones similares al DP en la historia .....	581



III.	Derecho comparado.....	583
IV.	Antecedentes en la Argentina.....	585
	a) A nivel nacional.....	585
	b) A nivel local.....	586
V.	El régimen constitucional y legal del Defensor del Pueblo.....	587
	a) Autonomía e independencia.....	588
	b) Funciones .....	588
	c) Requisitos y designación .....	590
	d) Duración y cese .....	591
	e) Inmunidades .....	592
	f) Organización .....	592
VI.	La legitimación procesal .....	593
VII.	Procedimiento .....	600
	a) Casos individuales .....	601
	b) Situaciones generales .....	601
	c) Alcance.....	601
	d) Quiénes pueden solicitar su intervención .....	601
	e) Formalidades de las quejas .....	602
	f) Derivación .....	602
	g) Rechazo.....	602
	h) Actuación del interesado.....	602
	i) Plazos .....	603
	j) Procedimiento interno .....	603
	k) Deber de colaborar con el DP .....	604
VIII.	Relaciones con el Congreso .....	605

### CAPÍTULO 3

#### EL MINISTERIO PÚBLICO

I.	Encuadre institucional.....	607
	a) Antecedentes argentinos.....	607
	b) Derecho comparado .....	608
II.	La reforma constitucional de 1994.....	610
III.	Su independencia, autonomía funcional y autarquía financiera .....	610
IV.	Sus inmunidades funcionales e intangibilidad de remuneraciones .....	613
V.	Funciones.....	614
VI.	Composición.....	615
	a) Ministerio Público Fiscal .....	615
	b) Ministerio Público de la Defensa.....	619
VII.	La remoción de los miembros del Ministerio Público.....	621

## CAPÍTULO 4

EL CONSEJO DE LA MAGISTRATURA Y EL JURADO  
DE ENJUICIAMIENTO

I.	Los distintos sistemas de selección de jueces .....	625
	a) Sistemas políticos.....	625
	b) Sistemas judiciales .....	626
	c) Sistemas mixtos .....	627
II.	Antecedentes del Consejo de la Magistratura .....	627
III.	El Consejo de la Magistratura en la Constitución .....	629
IV.	La integración del Consejo en las leyes reglamentarias .....	632
	a) Leyes 24.937 y 24.939 .....	632
	b) La ley 26.080.....	633
	c) La ley 26.855.....	634
	d) Análisis de las leyes reglamentarias .....	636
V.	Funciones del Consejo de la Magistratura .....	637
VI.	El Jurado de Enjuiciamiento .....	641
	a) Encuadre constitucional.....	641
	b) Integración.....	641
	c) Funciones del JE.....	643
	d) Límite temporal.....	643
	e) El fallo del JE.....	643

PABLO LUIS MANILI

TRATADO  
DE DERECHO  
CONSTITUCIONAL  
ARGENTINO  
Y COMPARADO

————— TOMO VI —————

THOMSON REUTERS  
**LA LEY**

Manili, Pablo Luis

Tratado de derecho constitucional argentino y comparado,  
tomo VI / Pablo Luis Manili.- 1a ed.- Ciudad Autónoma de  
Buenos Aires: La Ley, 2021.

v. 6, 928 p.; 24 × 17 cm.

ISBN 978-987-03-4119-2

1. Derecho Constitucional. I. Título.

CDD 342.00982

© Pablo Luis Manili, 2021

© de esta edición, Thomson Reuters, 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida  
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio  
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación  
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación  
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced  
or transmitted in any form or by any means,  
electronic or mechanical, including photocopying and recording  
or by any information storage or retrieval system,  
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada 300 ejemplares

ISBN 978-987-03-4119-2 (Tomo VI)

ISBN 978-987-03-4087-4 (Obra completa)

SAP 42861411

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# ÍNDICE GENERAL

## TOMO VI

### SECCIÓN 11

#### EL PODER EJECUTIVO

##### CAPÍTULO 1

###### EL PODER EJECUTIVO. ORGANIZACIÓN. ELECCIÓN

I.	Encuadre constitucional. El presidencialismo.....	3
II.	El hiperpresidencialismo .....	6
III.	El cargo de presidente de la Nación .....	11
	a) Requisitos .....	11
	b) Duración en el cargo .....	13
	c) Sueldo e incompatibilidades.....	16
	d) Juramento .....	16
IV.	La elección de presidente y vicepresidente .....	18
	a) Antecedentes .....	18
	b) Elección directa .....	19
	c) Distrito único.....	19
	d) Plazo para realizar la elección.....	20
	e) La segunda vuelta electoral o <i>ballotage</i> .....	21
V.	Presidentes argentinos .....	22

##### CAPÍTULO 2

###### LA ACEFALÍA DEL PODER EJECUTIVO

I.	Régimen constitucional .....	25
----	------------------------------	----

II.	Causales.....	25
	a) Transitorias.....	26
	b) Definitivas.....	29
III.	Antecedentes históricos.....	30
IV.	Reglamentación vigente.....	35

### CAPÍTULO 3

#### EL GABINETE DE MINISTROS

I.	La institución ministerial. Antecedentes.....	41
	a) Derecho comparado.....	41
	b) Derecho patrio.....	42
	c) Los ministros en la historia argentina.....	43
II.	¿Ejecutivo unipersonal o colegiado?.....	43
III.	Sueldo y requisitos.....	45
IV.	La relación de los ministros con el presidente.....	46
	a) El número de ministros y la ley de ministerios.....	46
	b) El despacho de los negocios de la Nación.....	47
	c) El refrendo.....	47
V.	La relación de los ministros con el Congreso.....	50
	a) Interpelación.....	51
	b) Concurrencia voluntaria.....	51
	c) Obligación de informar.....	52
	d) Incompatibilidad de cargos.....	52
	e) Juicio político.....	53
VI.	El jefe de Gabinete de Ministros.....	53
	a) Antecedentes.....	53
	b) Encuadre institucional.....	54
	c) Entrada en vigencia de este instituto.....	56
	d) Funciones.....	56
VII.	La legitimación procesal del jefe de gabinete.....	62
VIII.	Los jefes de gabinete.....	65
IX.	Anexo documental del capítulo.....	66

### CAPÍTULO 4

#### LAS FUNCIONES DEL PODER EJECUTIVO

I.	Introducción.....	71
II.	Facultades de gobierno.....	71
	a) Es el jefe supremo de la Nación, jefe del gobierno y responsable político de la administración general del país (inc. 1°).....	71

b)	Indultar o conmutar penas (inc. 5º) .....	72
c)	Conceder jubilaciones y pensiones (inc. 6º).....	73
d)	Supervisar recaudación de rentas y su inversión (inc. 10).....	73
e)	Firmar tratados internacionales sujetos a aprobación del Congreso y ratificarlos después de esta (inc. 11) .....	73
f)	Declara estado de sitio en caso de conmoción interior si el Congreso está en receso (inc. 16).....	74
g)	Declara la intervención federal de una provincia o de la CABA si el Congreso está en receso (inc. 20).....	74
h)	Pedir informes al Jefe de Gabinete o a los ministros (inc. 17) .....	74
i)	Ausentarse de la Nación con permiso del Congreso (inc. 18) .....	74
III.	Facultades colegislativas .....	75
a)	Dictar decretos reglamentarios (inc. 2º) .....	75
b)	Vetar totalmente un proyecto de ley (art. 83).....	75
c)	Apertura de sesiones ordinarias del Congreso (inc. 8º) .....	75
d)	Prórroga de sesiones ordinarias o convocatoria a extraordinarias (inc. 9º).....	76
e)	Promulgación y publicación de leyes (art. 78 y art. 99, inc. 3º) .....	76
IV.	Facultades legislativas.....	76
a)	Los decretos de necesidad y urgencia (art. 99, inc. 3º) .....	76
b)	La Delegación Legislativa (art. 76).....	76
c)	La promulgación parcial de leyes (art. 80) .....	77
V.	Nombramientos.....	77
VI.	Facultades relacionadas con la defensa común.....	78
VII.	Sinopsis .....	78

## CAPÍTULO 5

### LOS DECRETOS DE CONTENIDO LEGISLATIVO EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL COMPARADO

I.	Introducción .....	81
II.	Inglaterra .....	81
III.	Estados Unidos de América .....	82
IV.	Paraguay .....	84
V.	El Estado Prusiano.....	85
VI.	Alemania .....	85
VII.	Austria.....	86
VIII.	Checoeslovaquia.....	89
IX.	España .....	90
X.	Italia .....	92

XI.	Suecia.....	93
XII.	Grecia.....	93
XIII.	Guatemala.....	94
XIV.	República Federativa del Brasil.....	94
XV.	Colombia.....	95
XVI.	Perú.....	97
XVII.	Ecuador.....	97
XVIII.	Análisis.....	97
XIX.	Los DNU en el derecho constitucional provincial.....	98
	a) San Juan.....	98
	b) Río Negro.....	100
	c) Chubut.....	101
	d) CABA.....	103
	e) Salta.....	104
	f) Santiago del Estero.....	105
	g) Neuquén.....	105
	h) Tucumán.....	106
	i) La Rioja.....	108

## CAPÍTULO 6

### LOS DECRETOS DE NECESIDAD Y URGENCIA EN LA ARGENTINA

I.	Introducción.....	109
	a) División “horizontal” del poder.....	110
	b) División vertical del poder.....	113
	c) Las emergencias.....	114
	d) Conjunción de los tres elementos.....	117
II.	Antecedentes históricos y jurisprudenciales argentinos hasta 1994.....	118
	a) El Dictamen del Procurador General de la Nación.....	118
III.	La doctrina nacional previa a 1994.....	127
IV.	La reforma constitucional de 1994.....	131
	a) El dilema del constituyente.....	131
	b) La etapa preconstituyente.....	134
	c) La norma constitucional.....	134
	d) Análisis del art. 99, inc. 3º, CN.....	137
V.	La “nulidad absoluta e insanable”.....	144
	a) Efecto <i>erga omnes</i> .....	145
	b) Efecto retroactivo.....	147
	c) Declaración de oficio.....	147
	d) Inevitabilidad.....	147



e)	Eliminación de la norma nula.....	148
f)	Conclusión.....	148
VI.	La aplicación jurisprudencial de la norma después de 1994.....	150
VII.	La jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos....	166
VIII.	Algunos interrogantes.....	169
IX.	Los DNU y el abuso del derecho.....	176
a)	La mora del Congreso en sancionar la ley reglamentaria.....	177
b)	Distintos proyectos de ley reglamentaria.....	178
c)	La acumulación de distintas categorías de decretos en uno solo ...	179
d)	Dictar DNU en situaciones y materias en los que hay delegación legislativa.....	181
e)	Deficiente control por el Congreso.....	182
f)	Bloquear el funcionamiento de la CBP.....	182
g)	Reemplazar un DNU por otro igual cuando la justicia lo invalida...	182
h)	Omisión del acuerdo general ministros.....	183
i)	Dictar decretos autónomos en vez de DNU.....	184
j)	Dictar decisiones administrativas del Jefe de Gabinete en vez de DNU.....	185
k)	Dictar resoluciones ministeriales en vez de DNU.....	186
l)	Los decretos “ómnibus”.....	187
m)	La cantidad de DNU.....	189
n)	La convalidación de <i>todos</i> los DNU.....	191
o)	Convalidación de DNU a través de leyes de presupuesto nacional....	191
p)	DNU que modifican contratos entre particulares.....	192
q)	Análisis de los abusos reseñados.....	193
X.	Algunos DNU “correctos”.....	194
XI.	Conclusiones.....	194

## CAPÍTULO 7

### LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL COMPARADO

I.	Introducción.....	197
II.	Evolución jurisprudencial.....	200
a)	La facultad de constatar hechos.....	200
b)	La facultad de completar detalles de la ley.....	202
c)	El perfeccionamiento de la doctrina: el Congreso fija el estándar para que el Ejecutivo legisle.....	204
d)	La evolución desde la posguerra hasta nuestros días: la generalización de las delegaciones.....	208

III.	El control por el Congreso del ejercicio de la delegación por el Ejecutivo ...	211
	a) El “veto legislativo” .....	211
	b) La “doctrina de la apropiación” .....	214
IV.	Conclusiones.....	215
V.	La delegación legislativa en las constituciones provinciales .....	217

## CAPÍTULO 8

### LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA EN LA ARGENTINA (ART. 76, CN)

I.	Introducción .....	219
II.	La jurisprudencia de la Corte anterior a la reforma constitucional .....	223
III.	La reforma constitucional de 1994 .....	229
	a) Una prohibición general.....	230
	b) Una excepción a ese principio .....	230
	c) La obligatoriedad de que el Congreso fije un plazo para que el Ejecutivo actúe.....	232
	d) La obligatoriedad de que el Congreso fije un marco para la delegación .....	232
	e) Una aclaración en defensa de los derechos adquiridos.....	232
	f) Un mecanismo de control posterior .....	232
	g) La cláusula transitoria octava.....	233
IV.	La jurisprudencia de la Corte posterior a 1994 .....	234
	a) Subdelegación y delegación en órganos distintos del presidente...	235
	b) Dictado de DNU cuando hay una delegación .....	236
	c) La delegación en materia tributaria .....	237
	d) El criterio de apreciación estricta .....	238
	e) Las cuestiones aduaneras y las “bases” de la delegación .....	239
V.	A modo de conclusión.....	240

## CAPÍTULO 9

### EL PODER DE VETO Y LA PROMULGACIÓN PARCIAL DE LEYES (ARTS. 83 Y 80, CN)

I.	Introducción .....	243
II.	Derecho comparado.....	243
III.	El veto total.....	245
	a) Antecedentes .....	245
	b) Terminología .....	245
	c) Su incidencia en el proceso de formación de las leyes .....	246
	d) Naturaleza jurídica del veto.....	247

e)	Instrumentación del veto .....	248
f)	Plazo .....	248
g)	Efectos del veto.....	249
IV.	Los proyectos de ley que no pueden ser vetados .....	249
V.	El Veto parcial y la promulgación parcial .....	252
a)	La práctica parlamentaria .....	253
b)	La jurisprudencia de la Corte anterior a 1994.....	253
c)	La reforma constitucional de 1994.....	255
d)	La jurisprudencia de la Corte posterior a 1994.....	255
e)	El rechazo por el Congreso de la promulgación parcial.....	256
VI.	La promulgación parcial en la Constitución de la provincia de Buenos Aires.....	259

## CAPÍTULO 10

### EL MECANISMO DE CONTROL DE LAS ATRIBUCIONES LEGISLATIVAS DEL PODER EJECUTIVO

I.	Introducción .....	261
II.	Formalidades y contenido del decreto legislativo .....	262
III.	Remisión del decreto legislativo.....	262
IV.	La Comisión Bicameral Permanente .....	263
V.	La intervención de las cámaras del Congreso .....	265
a)	Resolución en vez de ley.....	265
b)	Necesidad de un pronunciamiento expreso .....	266
c)	Limitación.....	266
d)	Efectos.....	267
e)	Plazo .....	268
VI.	Conclusiones.....	268

## CAPÍTULO 11

### LAS DESIGNACIONES A CARGO DEL PODER EJECUTIVO (ART. 99, INCS. 4º, 7º, 13 Y 19, CN)

I.	Introducción .....	269
II.	La designación de jueces de la Corte Suprema.....	270
III.	La designación de conjuces de la Corte Suprema.....	277
IV.	La designación de jueces federales inferiores .....	278
V.	La designación de embajadores, diplomáticos y cónsules .....	279
a)	La ley del servicio exterior de la Nación .....	279

	b) Los embajadores “políticos” .....	280
VI.	La designación de oficiales de las fuerzas armadas.....	281
	a) Nombramiento .....	281
	b) Destitución .....	282
	c) Nombramientos y destituciones en el campo de batalla.....	283
VII.	La designación de obispos.....	283
VIII.	La designación del Jefe de Gabinete y de los ministros.....	285
IX.	La designación de funcionarios en comisión.....	285
	a) Interpretación restrictiva .....	286
	b) ¿A qué empleos se refiere? .....	287
	c) ¿A qué vacantes se refiere? .....	289
	d) ¿Qué significa la frase “que expirarán al fin de la próxima legisla- tura”? .....	291
	e) ¿Qué otros modos de caducidad de mandatos en comisión existen?....	292
	f) ¿Puede invocarse esta atribución para cubrir cargos nuevos?.....	293
	g) ¿Puede el presidente volver a proponer al funcionario rechazado por el Senado? .....	294
	h) ¿Puede el presidente revocar la designación? .....	294
	i) ¿Qué tipo de instrumento debe firmar el presidente? .....	295
	j) Utilización de esta atribución .....	295

## CAPÍTULO 12

### LA FACULTAD DE INDULTAR Y CONMUTAR PENAS

#### (ART. 99, INC. 5º, CN)

I.	Introducción .....	301
II.	Su utilización en la historia argentina.....	302
III.	Su regulación constitucional .....	304
	a) Límite material .....	304
	b) Procedimiento previo .....	304
	c) Excepción.....	304
	d) Solicitud del beneficiario.....	305
	e) Limitaciones que surgen de otras normas .....	305
IV.	Indultos a procesados sin condena firme.....	306
V.	Indultos a condenados por delitos tipificados por la constitución .....	309
VI.	Indultos a condenados por delitos tipificados en tratados con jerarquía constitucional .....	310
	a) Normas que contienen obligaciones genéricas para el Estado .....	311
	b) Normas que imponen al Estado la obligación específica de san- cionar .....	313

c)	Aplicación de estas normas <i>ratione temporis</i> .....	314
VII.	Indultos a condenados por crímenes contra la humanidad .....	315
VIII.	Aplicación jurisprudencial .....	318
IX.	Relación entre el indulto y la amnistía .....	321
a)	Amnistía posterior al indulto .....	321
b)	Leyes que conmutan penas .....	321
c)	Indultos que se asemejan a amnistías .....	322
d)	Imposibilidad del Congreso de revocar o modificar indultos .....	323
X.	Indulto y conmutación de penas en las provincias .....	323
XI.	Conclusiones .....	324

## CAPÍTULO 13

### LA PROHIBICIÓN AL PODER EJECUTIVO DE EJERCER FUNCIONES JUDICIALES

I.	Introducción .....	325
II.	Los recursos jerárquicos y de alzada en derecho administrativo .....	326
III.	Los tribunales administrativos .....	328
a)	La jurisprudencia de la Corte .....	329
b)	Nuestra opinión .....	331
c)	Algunos avances en la jurisprudencia .....	332
IV.	Las facultades omnímodas de la AFIP en las ejecuciones fiscales .....	333
V.	Los tribunales militares .....	335

## SECCIÓN 12

### EL PODER JUDICIAL

#### CAPÍTULO 1

#### LA ORGANIZACIÓN DEL PODER JUDICIAL FEDERAL

I.	Los poderes judiciales de la Nación y de las provincias .....	339
II.	La organización del Poder Judicial federal .....	341
a)	La ley 27 .....	342
b)	La ley 48 .....	345
c)	La ley 50 .....	346
d)	La ley 4055 .....	346
e)	La creación de otros juzgados y cámaras de apelaciones .....	347

f)	El decreto ley de organización de la justicia nacional.....	348
g)	Las Cámaras de Casación .....	348
III.	Requisitos para ser juez.....	349
a)	Antecedentes .....	349
b)	Requisitos para ser juez de la Corte.....	351
c)	Requisitos para los jueces inferiores .....	352
IV.	Nombramiento. Juramento. Incompatibilidades. Garantías .....	352
a)	Formalidades del nombramiento.....	352
b)	Juramento .....	353
c)	Incompatibilidades .....	354
d)	Garantías de la independencia judicial.....	354
V.	Inamovilidad de los jueces en el cargo .....	355
a)	Encuadre institucional.....	355
b)	Aplicación de este principio en la historia argentina.....	356
c)	La nueva designación a los 75 años .....	358
VI.	Intangibilidad de las remuneraciones .....	360
a)	La depreciación monetaria de los haberes de los jueces como resultado de la inflación.....	360
b)	El impuesto a las ganancias sobre los haberes de los jueces .....	365
c)	Las jubilaciones de los jueces .....	373
VII.	La transparencia en el Poder Judicial.....	376
VIII.	El problema de los jueces subrogantes .....	378
IX.	El caso especial de la CABA .....	382

## CAPÍTULO 2

### LA COMPETENCIA DEL PODER JUDICIAL FEDERAL

I.	Introducción .....	383
a)	Excepcional y de interpretación restrictiva.....	384
b)	Limitada .....	384
c)	Suprema.....	384
d)	Privativa .....	384
e)	Improrrogable .....	384
f)	Inalterable.....	384
g)	No procede de oficio .....	385
II.	Competencia federal en razón de la materia ( <i>rationae materiae</i> ).....	385
a)	Causas regidas por normas federales .....	385
b)	Causas concernientes a embajadores, ministros públicos y cónsules extranjeros.....	389
c)	Causas de almirantazgo y jurisdicción marítima .....	389

III.	Competencia federal en razón de las personas ( <i>rationae personae</i> ).....	390
	a) Asuntos en que la Nación sea parte .....	391
	b) Causas entre dos o más provincias .....	391
	c) Causas civiles entre una provincia y los vecinos de otra.....	391
	d) Causas entre los vecinos de diferentes provincias.....	391
	e) Causas civiles entre una provincia o sus vecinos, contra un Estado o ciudadano extranjero.....	392
IV.	Competencia federal en razón del lugar ( <i>ratione loci</i> ) .....	392
	a) Mar y espacio aéreo .....	392
	b) Ríos.....	393
	c) Establecimientos de utilidad nacional .....	393
	d) Crímenes internacionales cometidos fuera de la Nación.....	394
V.	La competencia de la Corte Suprema .....	395
	a) Recursos de aclaratoria.....	395
	b) Recursos de revisión .....	395
	c) Recursos de queja .....	396
	d) Cuestiones de competencia .....	397
	e) Los llamados “poderes implícitos” de la Corte.....	397
	f) El recurso <i>in extremis</i> .....	398
VI.	Competencia originaria de la Corte Suprema.....	402
	a) Causas en las que intervengan dos o más provincias .....	404
	b) Causas civiles entre una provincia y algún vecino o vecinos de otra .....	409
	c) Causas civiles entre una provincia y un ciudadano extranjero .....	410
	d) Causas entre una provincia y un Estado extranjero .....	411
	e) Causas concernientes a diplomáticos y cónsules extranjeros.....	413
	f) Causas entre una provincia y el Estado Nacional y sus agencias ....	415
	g) Los casos suprimidos en 1860.....	416
	h) El problema de las causas penales.....	416
VII.	Competencia por apelación ordinaria.....	417
	a) La ley 4055.....	418
	b) El dec.-ley 1285/1958 .....	418
	c) La ley 24.463.....	419
VIII.	El recurso extraordinario federal.....	420

### CAPÍTULO 3

#### EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

I.	Introducción .....	421
II.	El nacimiento del control judicial y difuso .....	422
	a) Prehistoria del control de constitucionalidad .....	422

	b)	La protohistoria del control de constitucionalidad.....	428
	c)	El comienzo de la historia: “Marbury vs. Madison” .....	431
	d)	Trascendencia del caso “Marbury” .....	437
III.		El nacimiento del control de constitucionalidad concentrado .....	440
IV.		Origen histórico de ambos sistemas .....	443
V.		Distintos sistemas existentes en la actualidad .....	444
	a)	De acuerdo a quién lo realiza.....	444
	b)	De acuerdo con el momento en que se realiza.....	446
	c)	De acuerdo con el resultado del control .....	446
VI.		Anexo al capítulo .....	447
	a)	Texto del fallo “Marbury v. Madison”; 1 Cranch 137, 2 L. Ed. 60 (1803) .....	447
	b)	Texto completo de la Sección 13 de la Ley de Organización de la Justicia de 1789 ( <i>Judiciary Act of 1789</i> ).....	459
	c)	Texto completo del art. 3º de la Constitución de los EE.UU. ....	459

## CAPÍTULO 4

### EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD EN LA ARGENTINA

I.		Orígenes en nuestro país.....	461
	a)	Antes de la existencia de la Corte Suprema .....	463
	b)	La ley 27.....	464
	c)	Después de la instalación de la Corte.....	465
	d)	Caracteres del control de constitucionalidad .....	467
II.		Necesidad de la existencia de una “causa” judicial.....	467
	a)	El problema de las Acordadas .....	469
	b)	Las “notas” que se presentan a la Corte .....	472
III.		Control a pedido de parte o de oficio.....	473
	a)	El debate .....	474
	b)	Nuestra opinión.....	476
	c)	Sinopsis .....	477
	d)	Evolución legislativa y jurisprudencial.....	477
	e)	Derecho comparado y constitucional provincial .....	483
IV.		Por vía de excepción o de acción.....	485
V.		Efecto <i>inter partes</i> , efecto expansivo y efecto <i>erga omnes</i> .....	486
	a)	Amparo colectivo .....	488
	b)	Acciones en las que se ventila la situación de una cantidad de sujetos .....	489
	c)	Acciones de clase .....	490
VI.		Cómo se controla. Criterios para su ejercicio.....	490
	a)	La “interpretación conforme” .....	491



b)	El reemplazo de la norma inconstitucional por otra creada por el tribunal.....	492
c)	La <i>ultima ratio</i> .....	494
VII.	El sometimiento voluntario a un régimen jurídico y su impugnación....	496
VIII.	Qué se controla. Materiales sujetos al control.....	499
a)	Reformas constitucionales .....	500
b)	Tratados .....	500
c)	Leyes.....	502
d)	Los reglamentos y otros actos de las Cámaras del Congreso.....	504
e)	Decretos de contenido legislativo (DNU, DD y DPPs).....	505
f)	Actos administrativos de los tres poderes del Estado y de los órganos extrapoder y de control.....	506
g)	Constituciones y leyes locales.....	507
h)	Decisiones de los Jurados de Enjuiciamiento Nacional y provinciales.....	507
i)	Sentencias y resoluciones judiciales .....	507
j)	Omisiones .....	508
IX.	El control de las omisiones inconstitucionales (la inconstitucionalidad por omisión).....	508
a)	Orígenes del tema .....	509
b)	Su aplicación en todos los ámbitos del derecho constitucional ....	510
c)	Distintos tipos de inconstitucionalidad por omisión.....	511
d)	La doble función judicial.....	515
e)	Herramientas para sanear la inconstitucionalidad por omisión ....	515
X.	A modo de conclusión.....	519

## CAPÍTULO 5

### LAS CUESTIONES POLÍTICAS NO JUSTICIABLES

I.	Introducción .....	521
II.	La jurisprudencia norteamericana .....	525
III.	La jurisprudencia argentina .....	530
a)	El origen de la doctrina.....	531
b)	El desarrollo de la doctrina.....	534
c)	Algunos avances. La reducción del ámbito de las cuestiones políticas .....	535
d)	Algunos retrocesos.....	542
e)	Análisis.....	544
IV.	La doctrina nacional.....	544
V.	La jurisprudencia interamericana.....	546

## CAPÍTULO 6

LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN.  
ORGANIZACIÓN Y FUNCIONAMIENTO

I.	Introducción .....	549
II.	La integración de la Corte .....	550
	a) Los manoseos a la Corte .....	550
	b) La formación de los jueces de la Corte .....	552
	c) El perfil de los ministros de la Corte .....	553
III.	La división de la Corte en salas .....	554
	a) Antecedentes .....	554
	b) La doctrina .....	560
	c) Nuestra opinión .....	562
IV.	La presidencia de la Corte .....	562
V.	El reglamento interno de la Corte .....	567
	a) Antecedentes y reglamentación .....	567
	b) La reforma de 1994 .....	569
	c) Las facultades de superintendencia .....	569
VI.	El funcionamiento de la Corte .....	571
VII.	El <i>amicus curiae</i> .....	574
VIII.	Las audiencias públicas .....	577
IX.	La independencia de la Corte .....	578

## CAPÍTULO 7

## EL RECURSO EXTRAORDINARIO FEDERAL

I.	Introducción .....	581
II.	El REF en el sistema federal de Estado argentino .....	584
III.	La excepcionalidad del REF .....	588
IV.	Caracterización del REF .....	591
V.	Requisitos de admisibilidad sustantivos (constitucionales) .....	591
	a) Sentencia definitiva .....	592
	b) Superior tribunal de la causa .....	594
	c) Cuestión federal .....	597
	d) Actualidad de la cuestión federal .....	601
	e) Trascendencia de la cuestión federal .....	602
	f) Introducción oportuna de la cuestión federal .....	603
	g) Requisito de resolución contraria .....	603
VI.	Requisitos de admisibilidad adjetivos (procesales) del REF .....	604
	a) Dónde se presenta .....	604

b)	Plazo .....	604
c)	Formalidades.....	605
d)	Sinopsis .....	606
VII.	Trámite del REF (art. 257 Cód. Proc. Civ. y Com.).....	607
a)	Traslado .....	607
b)	Resolución del Superior Tribunal de la causa .....	607
c)	Remisión .....	607
d)	Efectos de la concesión del recurso .....	607
e)	Pase a sentencia .....	608
f)	El “ <i>certiorari</i> negativo” .....	608
g)	La sentencia.....	610
h)	Límites.....	611
VIII.	El Recurso de queja por REF denegado .....	611
IX.	Los terceros y el REF.....	612
X.	El REF y los fallos plenarios .....	614
a)	¿Qué son los fallos plenarios? .....	614
b)	¿Son constitucionales los fallos plenarios? .....	614
c)	¿Qué ocurre si la Corte revoca un fallo plenario? .....	615
XI.	El desistimiento del REF .....	616
a)	Expreso.....	616
b)	Tácito .....	616
XII.	La caducidad de la instancia en el REF y en la queja.....	617
a)	Entre la interposición del REF y su concesión o denegación por el superior tribunal .....	618
b)	Entre la concesión del REF y la recepción del expediente en la Corte.....	618
c)	Entre la recepción del expediente en la Corte y el dictado de la sentencia.....	618
d)	En el recurso de queja.....	618

## CAPÍTULO 8

### EL PER SALTUM

I.	Introducción .....	621
II.	El caso “Margarita Belén” .....	621
III.	El caso “Dromi, Roberto (Aerolíneas Argentinas)” .....	623
a)	Antecedentes .....	623
b)	Irregularidades del caso .....	625
c)	La sentencia.....	626
IV.	El caso “Erman González, Antonio (Banco del Interior y Bs. As.)” .....	629

V.	El caso “Salgado, Héctor y otros s/estafas reiteradas” .....	632
VI.	El caso “Reiriz, Graciela y otro s/recurso extraordinario” .....	633
VII.	El caso “Unión Obrera Metalúrgica (UOM)” .....	636
VIII.	El caso “Yoma, Zulema (Menem, Carlos h.)” .....	638
IX.	El caso “Rodríguez, Jorge (Aeropuertos)” .....	639
X.	El efímero <i>per saltum</i> legislado .....	644
XI.	Dos resoluciones en contra del <i>per saltum</i> en la década de 2000.....	646
XII.	El caso del aborto “no punible” y un <i>per saltum</i> de oficio.....	647
XIII.	La incorporación del <i>per saltum</i> al Código Procesal .....	650
	a) Orígenes de la ley .....	650
	b) Regulación legal .....	654
XIV.	Observaciones generales y conclusiones .....	655

## CAPÍTULO 9

### ARBITRARIEDAD DE SENTENCIA Y GRAVEDAD INSTITUCIONAL

I.	Introducción .....	659
II.	La arbitrariedad de las sentencias.....	659
	a) Encuadre constitucional.....	660
	b) Encuadre legal.....	661
	c) Arbitrariedad y error .....	663
	d) Arbitrariedad y federalismo .....	665
	e) Arbitrariedad y DIDH .....	665
	f) Nuestra posición .....	666
III.	Antecedentes de la doctrina de la arbitrariedad de sentencias.....	666
	a) En derecho comparado .....	667
	b) En la Argentina .....	668
IV.	Vicios que motivan la arbitrariedad de una sentencia .....	670
	a) Al objeto del tema en disputa.....	670
	b) A los fundamentos de la decisión .....	671
	c) A los efectos de la decisión .....	673
	d) Análisis de las causales referidas .....	674
V.	Críticas a la doctrina de la arbitrariedad .....	674
VI.	La doctrina de la gravedad institucional.....	678
	a) Caracterización .....	678
	b) Antecedentes.....	678
VII.	Distintos supuestos de gravedad institucional.....	682
	a) Causas que afectan la buena marcha de las instituciones del Estado... ..	682
	b) Causas que atañen de modo directo al interés de la comunidad....	683
	c) Causas que afectan principios básicos de la CN e instituciones básicas del derecho .....	683

CAPÍTULO 10

EL SEGUIMIENTO DE LA JURISPRUDENCIA  
DE LA CORTE SUPREMA

I.	Introducción .....	685
II.	La doctrina del <i>stare decisis et quieta non movere</i> (efecto horizontal de las sentencias).....	686
	a) Orígenes en EE.UU.....	686
	b) Antecedentes en la Argentina .....	688
	c) Relación entre el seguimiento horizontal y el vertical .....	693
	d) Nuestra opinión.....	694
III.	El seguimiento de la jurisprudencia de la Corte por los tribunales inferiores (efecto vertical de las sentencias) .....	695
	a) Doctrina del sometimiento simple .....	695
	b) Doctrina del sometimiento condicionado como “deber moral” .....	696
	c) Doctrina del no sometimiento .....	696
	d) Doctrina del sometimiento condicionado como “deber institucional” .....	697
	e) La aplicación obligatoria en la constitución de 1949 .....	698
	f) La doctrina del seguimiento cuasi obligatorio .....	698
	g) El caso de las sentencias previsionales.....	699
	h) Los procesos colectivos y las sentencias exhortativas.....	700
	i) Doctrina del seguimiento obligatorio .....	703
	j) La doctrina que aplican los tribunales inferiores .....	705
	k) Análisis .....	708

CAPÍTULO 11

EL ROL DE LA CORTE SUPREMA EN EL SISTEMA  
CONSTITUCIONAL ARGENTINO

I.	Distintas posturas sobre el “rol institucional” o “rol político” de la Corte...	713
II.	Nuestra postura.....	717
	a) El ámbito político .....	718
	b) Las consecuencias políticas de las sentencias.....	719
	c) Las sentencias se dictan en el marco de la Constitución vigente....	720
	d) El control de constitucionalidad en las relaciones del poder.....	722
	e) El rol de la Corte en la construcción de los conceptos de república, democracia y federalismo .....	725
	f) Cabeza de uno de los poderes del Estado .....	726
	g) El alcance de las sentencias.....	727

h)	La discrecionalidad en la admisión de recursos.....	728
i)	La supuesta inexistencia de plazos para fallar.....	729
j)	Nuestra postura .....	730

## CAPÍTULO 12

### EL ACTIVISMO JUDICIAL

I.	Introducción .....	735
II.	El activismo “bueno” .....	737
	a) Delinear las condiciones para el ejercicio del control de constitucionalidad .....	737
	b) Ampliar la “lista” de derechos constitucionalmente protegidos.....	739
	c) Señalar el camino para que el Congreso lleve a cabo una reforma legislativa .....	740
	d) Atemperar los efectos de ciertas decisiones legislativas restrictivas de los derechos fundamentales .....	741
	e) Una nueva interpretación o un nuevo alcance en la interpretación de un derecho.....	741
	f) Ejercicio del control de constitucionalidad de oficio.....	741
	g) Creación de mecanismos para superar la inconstitucionalidad por omisión.....	743
	h) Ampliar los mecanismos procesales para la protección de los derechos .....	744
	i) Ampliar las fronteras del ejercicio del control de constitucionalidad ...	745
III.	El activismo “malo” .....	745
	a) Convalidación de las emergencias .....	745
	b) Convalidación forzada de la delegación legislativa implícita .....	747
	c) Acelerar los caminos procesales para facilitar el accionar del gobierno .....	748
IV.	Conclusiones.....	748

## CAPÍTULO 13

### HISTORIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN

I.	Introducción .....	751
II.	El período 1863-1903. La Corte de la afirmación institucional.....	752
	a) Antecedentes .....	752
	b) Integrantes.....	754
	c) Características de este período .....	761

III.	El período 1903-1929. La Corte liberal presidida por el Dr. Bermejo .....	764
IV.	El período 1929-1946. La Corte conservadora presidida por el Dr. Repetto .....	770
	a) Antecedentes .....	770
	b) Integrantes .....	771
	c) Características de este período .....	773
V.	El período 1947-1955. La primera Corte peronista .....	774
	a) Antecedentes .....	774
	b) Integrantes .....	774
	c) Características de este período .....	778
VI.	El período 1955-1958. La primera Corte <i>de facto</i> .....	779
	a) Antecedentes .....	779
	b) Integrantes .....	779
	c) Características de este período .....	781
VII.	El período 1958-1966. La Corte desarrollista .....	782
	a) Antecedentes .....	782
	b) Integrantes .....	783
	c) Características de este período .....	786
VIII.	El período 1966 a 1973. La segunda Corte <i>de facto</i> .....	787
	a) Integrantes .....	787
	b) Características de este período .....	788
IX.	El período 1973-1976. La segunda Corte peronista .....	789
	a) Integrantes .....	789
	b) Características de este período .....	792
X.	El período 1976-1983. La tercera Corte <i>de facto</i> .....	793
	a) Integrantes .....	793
	b) Características de este período .....	796
XI.	El período 1983-1990. La Corte garantista .....	797
	a) Antecedentes .....	797
	b) Integrantes .....	798
	c) Características de este período .....	800
XII.	El período 1990-2003. La Corte menemista de la mayoría automática... ..	803
	a) Antecedentes .....	803
	b) Integrantes .....	805
	c) Características de este período .....	808
XIII.	El período 2003-2015. La Corte mediática de los Kirchner .....	813
	a) Antecedentes .....	813
	b) Integrantes .....	815
	c) Características de este período .....	817
XIV.	El período iniciado en 2015 .....	822

## CAPÍTULO 14

LUCES Y SOMBRAS DE LA JURISPRUDENCIA  
DE LA CORTE SUPREMA

I.	El pragmatismo.....	825
II.	Las luces .....	826
III.	Las sombras .....	837
IV.	Las “muletillas” .....	845

## CAPÍTULO 15

## EL PODER JUDICIAL Y EL ARBITRAJE

I.	Introducción .....	851
	a) Armonías.....	853
	b) Colisiones o Inconsistencias .....	854
II.	El arbitraje ante la Corte Suprema .....	855
III.	El control de constitucionalidad en el arbitraje .....	858
IV.	Los recursos judiciales contra los laudos arbitrales .....	860

## CAPÍTULO 16

## EL JUICIO POR JURADOS

I.	Introducción .....	865
	a) Finalidad del instituto.....	865
	b) Materias susceptibles de ser sometidas a jurados.....	867
	c) Alcance.....	867
II.	Derecho comparado.....	868
III.	Antecedentes en derecho patrio .....	871
IV.	Proyectos legislativos nacionales .....	873
V.	Variantes del juicio por jurados.....	879
VI.	Jurisprudencia sobre juicio por jurados .....	879
	a) Corte Suprema de Justicia de la Nación .....	879
	b) Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	883
VII.	El juicio por jurados en el derecho público provincial.....	884