

BIBLIOTECA
ENRIQUE LOW MURTRA

ELÍAS P. GUASTAVINO

*Recurso
extraordinario de
inconstitucionalidad*

Tomo 1

Corte Suprema de la Nación. Naturaleza y régimen legal. Funciones del recurso. Admisibilidad y procedencia. Decisión del Tribunal de Justicia. Cuestión justificable. Legitimación - gravamen. Cuestión federal. "Writ of certiorari". Arbitrariedad de sentencia.



Ediciones La Rocca

BUENOS AIRES

1992

ÍNDICE GENERAL
DEL PRIMER TOMO

PRINCIPALES ABREVIATURAS..... 7

CAPÍTULO PRIMERO
LA CORTE SUPREMA
DE JUSTICIA DE LA NACIÓN

I. NOCIONES PRELIMINARES 25

1. Propósitos 25

2. Los grandes temas 26

3. Orientación general 27

4. Importancia de la jurisprudencia 29

II. TRIPARTICIÓN DE LAS FUNCIONES DEL ESTADO..... 31

5. Separación de las facultades esenciales del Estado 31

6. Régimen republicano 33

7. Otras subdivisiones 33

8. Sentido de la tripartición de poderes 33

9. Vicisitudes 35

10. Significado genuino de la distinción de funciones del Estado	36
11. Garantías individuales involucradas	38
III. PODER JUDICIAL.....	39
12. Derecho argentino.....	39
13. Características del Poder Judicial	40
14. Imparcialidad y extensión de funciones de los jueces.....	41
15. Las facultades “jurisdiccionales” del Ejecutivo	42
IV. ORGANIZACIÓN DE LA CORTE SUPREMA DE LA NACIÓN	44
16. Algunos antecedentes	44
17. Conexiones de la justicia provincial con la federal	45
18. Instalación y primera integración de la Corte Suprema nacional.....	46
19. Funciones.....	47
20. Cantidad de integrantes. División en salas	48
21. Requisitos	51
22. Presidencia de la Corte Suprema	51
23. Subrogación de los jueces de la Corte Suprema.....	54
24. Sustitución del procurador general de la Nación.....	54
25. Recusación de jueces de la Corte Suprema	55
26. Oportunidad de la recusación	56
27. El ministerio público no es recusable.....	57
28. Excusación.....	57
29. Causas de superintendencia	58
30. Secretarías judiciales y de superintendencia	59
V. COMPETENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE LA NACIÓN.....	62
31. Advertencia.....	62
32. Jurisdicción y competencia.....	62
33. Derecho federal, derecho común y derecho local.....	64
34. Competencia de la Corte Suprema originaria y exclusiva.....	65
35. Apelación ordinaria	66
36. Apelación extraordinaria	68

ÍNDICE GENERAL 11

37. Revisión.....	69
38. Aclaratoria.....	70
39. Cuestiones de competencia.....	70
40. Queja por retardo de justicia.....	71
VI. PROPUESTAS SOBRE LA CORTE SUPREMA DE LA NACIÓN.....	72
41. Interés del tema.....	72
42. Plan.....	72
43. Factores del recargo de tareas.....	73
44. Propuestas de solución.....	74
45. Límites.....	77

CAPÍTULO II

NATURALEZA JURÍDICA, ELEMENTOS
Y RÉGIMEN LEGAL DEL RECURSO
EXTRAORDINARIO DE INCONSTITUCIONALIDAD

I. NATURALEZA JURÍDICA.....	79
46. Naturaleza jurídica.....	79
47. Concepto integral del recurso extraordinario de inconstitucionalidad.....	81
48. Noción sistemática.....	81
49. Noción genética.....	83
50. Noción teleológica.....	85
51. Síntesis definitoria.....	85
II. ELEMENTOS.....	86
52. Los elementos de las instituciones jurídicas.....	86
a) <i>Elemento finalístico, teleológico o funcional</i>	
53. Finalidades y funciones del recurso en examen.....	86
54. Finalidades concretas.....	87

55. Finalidades abstractas.....	88
56. Relación entre los fines concretos del recurrente y los fines abstractos u objetivos del recurso extraordinario de inconstitucionalidad.....	88
57. Conflicto axiológico suscitado por ambas finalidades.....	90
58. Balance sobre el cumplimiento de las finalidades.....	91

b) *Elemento estructural o morfológico.*
Denominación y caracteres

59. Enumeración.....	92
60. Remisión.....	92
61. Denominación.....	92
62. Caracteres. Conexión con los valores jurídicos y los principios generales del derecho.....	95
63. Advertencias previas respecto de los caracteres.....	97
64. Caracteres del recurso extraordinario de inconstitucionalidad. Clasificación.....	98
65. Caracteres comunes a toda la labor de la Corte Suprema nacional.....	98
66. Caracteres peculiares de su naturaleza recursiva.....	99
67. a) Se interpone ante el “a quo” y lo decide el tribunal “ad quem”.....	99
68. b) “Iudicium rescindens” e “iudicium rescissorium”.....	99
69. c) Jurisdicción apelada escalonada.....	99
70. d) Jurisdicción apelada extraordinaria de conocimiento obligatorio.....	100
71. e) No está condicionada la jurisdicción apelada extraordinaria por topes de magnitud cuantitativa de las causas ni por cualidades personales del recurrente.....	101
72. f) Formalidades severas pero no inflexibles.....	102
73. g) Incondicionado.....	102
74. h) Limitado.....	103
75. i) Planteos sobre el carácter renunciable o irrenunciable.....	104
76. j) No admite la adhesión de la otra parte.....	106
77. k) ¿Es de carácter excepcional y de aplicación estricta o restrictiva?.....	106

ÍNDICE GENERAL	13
III. RÉGIMEN LEGAL.....	109
78. Plan.....	109
<i>a) Antecedentes</i>	
79. Derecho hispano.....	110
80. Derecho anglosajón y norteamericano.....	111
81. Antecedentes coloniales del Río de la Plata.....	113
82. Desde la independencia argentina hasta la organización constitucional.....	114
<i>b) Normas vigentes</i>	
83. División.....	116
84. Ley 27 de 1862.....	117
85. Ley 48 de 1863.....	118
86. Artículos 14 a 16 de la ley 48.....	119
87. Artículo 18 de la ley 48.....	120
88. Validez constitucional de los artículos 14 y concordantes de la ley 48.....	121
89. Leyes 1893, 2372, 4055 y otras.....	122
90. Leyes 17.454 de 1967; 22.434 de 1981 y 23.774 de 1990....	124
<i>c) Iniciativas de reforma del régimen legal</i>	
91. Advertencias.....	125
92. Iniciativas del Poder Ejecutivo de la Nación.....	125
93. Proyectos de legisladores nacionales.....	126
94. Resumen.....	128

CAPÍTULO III

FUNCIONES DEL RECURSO. CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD Y CASACIÓN FEDERAL

95. Materia del capítulo.....	129
-------------------------------	-----

I.	CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD.....	130
	96. Antecedentes.....	130
	97. Sistemas de control judicial sobre el Poder Legislativo en derecho comparado.....	132
	98. Las facultades del legislador	133
	99. Concepto de control judicial de constitucionalidad.....	134
	100. Importancia.....	136
	101. Comparaciones	140
	102. Las leyes y sus irregularidades intrínsecas y extrínsecas	141
	103. Medios procesales para el control de constitucionalidad de la Corte Suprema	142
	104. Fundamentos del control judicial de constitucionalidad	143
	105. Réplica de las objeciones	147
	106. Doble contenido del control judicial de constitucionalidad	149
	107. El control de constitucionalidad de las leyes en sede administrativa	150
	108. ¿Control de constitucionalidad judicial de oficio?.....	156
	a) Principio general en la jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación	156
	b) Excepciones y atenuaciones.....	157
	c) Los embates de un sector doctrinario y su ponderación	159
	109. Propositiones para resolver conflictos de poderes derivados de la declaración de inconstitucionalidad	163
	110. Algunos caracteres del control judicial de constitucionalidad en la Argentina.....	166
II.	CASACIÓN DEL DERECHO FEDERAL.....	168
	111. Antecedentes	168
	112. Concepto.....	169
	113. Fundamento	169
	114. Alcances	170
	115. Características	171
	116. Crítica y discusión.....	174
	117. ¿Tribunales nacionales intermedios de casación federal? ...	176

CAPÍTULO IV

REQUISITOS DE ADMISIBILIDAD Y DE PROCEDENCIA

I.	REQUISITOS.....	181
118.	Plan.....	181
119.	Fuentes de los requisitos.....	181
120.	Aspectos	183
121.	Clasificación oficial.....	183
122.	Evolución.....	184
123.	Otros enfoques clasificatorios	184
II.	ADMISIBILIDAD Y PROCEDENCIA	185
124.	Nociones.....	185
125.	Órganos que las juzgan.....	188
126.	Interrelaciones	191
127.	Caracteres del juicio de admisibilidad.....	192
128.	Trámite; evolución.....	197
129.	Efectos del auto de concesión	200
130.	Dudas sobre el alcance del auto de otorgamiento	202
131.	Efectos del auto denegatorio	203
132.	La decisión sobre la procedencia sustancial. Remisión	203

CAPÍTULO V

REQUISITOS COMUNES.

DECISIÓN EMANADA DE TRIBUNAL
DE JUSTICIA Y NECESIDAD DE JUICIO

133.	Los requisitos comunes. Su evolución	205
I.	DECISIÓN EMANADA DE TRIBUNAL DE JUSTICIA O EQUIPARABLE	206

134. Concepto.....	206
135. Tribunales de justicia. Los plenarios.....	206
136. Provinciales.....	208
137. Nacionales.....	208
138. ¿Extranjeros?.....	209
139. Tribunales superiores militares.....	210
140. Tribunales administrativos.....	212
141. Tribunales de enjuiciamiento político.....	217
142. Tribunales arbitrales.....	226
143. Colegios profesionales y sus tribunales de ética o de disciplina.....	230
II. NECESIDAD DE UN JUICIO.....	234
144. Concepto.....	234
145. Fundamento.....	236
146. Interpretación amplia.....	237
147. Aplicaciones.....	237
a) Según los procedimientos.....	237
b) Según la materia.....	238
148. Resoluciones normativas generales dictadas por tribunales de justicia.....	239
149. Medidas administrativas de la Corte Suprema de la Nación.....	240
150. Procedimientos de superintendencia.....	242
151. Procedimientos arbitrales.....	244
152. Procedimientos no contenciosos.....	245
152' Acciones declarativas de inconstitucionalidad.....	247

CAPÍTULO VI

CUESTIÓN JUSTICIABLE

a) *Generalidades*

153. Noción.....	251
154. Acciones privadas.....	253

155. La coexistencia de poderes.....	257
156. Autorrestricción judicial.....	257
157. Cuestiones reservadas o privativas.....	259
158. Facultades exclusivas de los poderes. Amnistías. Indultos y conmutaciones de penas.....	260
159. Reglamentos autónomos, delegados y de necesidad y urgencia.....	263
a) Reglamentos autónomos.....	264
b) Reglamentos de urgencia y necesidad.....	266
c) Reglamentos delegados y de ejecución.....	270
160. Consultas.....	280
161. Juicios simulados.....	282
162. Sentencias declarativas.....	283

b) *No justiciabilidad política. Cuestiones tributarias*

163. Actos de gobierno e institucionales.....	284
164. Aplicaciones.....	288
165. Estado de sitio.....	289
166. Poderes de guerra.....	294
167. Relaciones internacionales.....	295
168. Enjuiciamientos políticos.....	299
169. Cuestiones electorales y de partidos políticos.....	299
170. Límites interprovinciales.....	305
171. Intervención federal a provincias.....	306
172. Conflictos entre poderes de una provincia.....	307
173. Otros casos.....	309
174. Procedimientos constituyentes y reformas constitucionales.....	309
175. Materia tributaria.....	310
a) Generalidades.....	311
b) Confiscatoriedad e irrazonabilidad.....	314
c) Concurrencia de diversos gravámenes y superposición de impuestos.....	318
d) Tasas retributivas de servicios.....	322
176. Conflictos de poderes nacionales.....	324

c) *Discrecionalidad y oportunidad*

177. Concepto.....	330
178. Alcance de la irrevisibilidad judicial.....	334
179. Política legislativa	335
180. Aspectos revisables judicialmente.....	338

d) *Potestades disciplinarias e internas*

181. Concepto.....	340
182. Lo revisable judicialmente	344

e) *Incidencia de la gravedad institucional*

183. Noción	346
184. Efectos	351
185. Cuestión prudencial.....	353

f) *Abstención o implícita admisión de validez*

186. Valoración de la alternativa	355
---	-----

g) *Apreciación valorativa sintética*

187. Implicaciones de un aperturismo excesivo.....	356
--	-----

CAPÍTULO VII

LEGITIMACIÓN, GRAVAMEN O PERJUICIO.

SUBSISTENCIA

I. GRAVAMEN O PERJUICIO.....	359
------------------------------	-----

188. Legitimación.....	359
189. Cómo debe ser el perjuicio.....	361
190. Alegaciones excluidas.....	366
191. Aplicaciones.....	366
192. Interés personal y propio.....	375
193. Interés jurídicamente protegido.....	381
II. SUBSISTENCIA DE LOS REQUISITOS.....	383
194. Concepto.....	383
195. Modos de comprobación.....	386
196. Aplicaciones.....	386
a) Condena y amnistía ulterior.....	387
b) Expropiación irregular y posterior desafectación.....	387
c) Recusación y siguiente excusación.....	387
d) Intervención cautelar y posterior liquidación de una entidad financiera.....	387
e) Extradición denegada y sucesiva detención por la autoridad requirente.....	387
f) Excarcelación denegada del procesado y posterior condena.....	388
g) “Hábeas corpus” y siguiente cese del arresto.....	388
h) Suspensión del decreto impugnado por una observación del Tribunal de Cuentas de la Nación.....	388
197. Atenuación.....	388

CAPÍTULO VIII

REQUISITOS PROPIOS. CUESTIÓN FEDERAL

I. REQUISITOS PROPIOS.....	391
198. Noción.....	391
199. Enumeración.....	391
II. CUESTIÓN FEDERAL. CONCEPTO.....	392

200. Existencia de cuestión federal	392
201. Advertencias	393
202. Concepto	394
203. Roles	395
204. Terminología	397
III. DERECHO FEDERAL Y DERECHO NO FEDERAL. INTERRELACIONES	398
205. Derecho federal y derecho no federal	398
206. Derecho procesal federal y derecho procesal local	399
207. Origen de las distinciones	399
208. Concepto y caracteres del derecho común	404
209. Concepto y caracteres del derecho federal	407
210. Interrelaciones	409
211. Leyes mixtas	410
212. Leyes ambivalentes	411
213. Localización de normas federales por incorporación legal	412
214. Transformación del régimen federal en común por convenio	413
215. Complementación gravitante del derecho común para resolver situaciones regidas por el derecho federal	414
216. Aplicación del derecho internacional privado y de los principios sobre los ámbitos de validez espacial y temporal de las leyes o los casos federales	416
217. Federalización legislativa de materias anteriormente regidas por el derecho común	419
218. Consideración final	421
219. Enumeraciones ejemplificativas de normas y actos de uno y otro derecho	423
IV. ESPECIES DE CUESTIONES FEDERALES	427
220. Clasificación de las cuestiones federales	427
221. Clasificación tradicional	428
222. Las cuestiones federales simples; el sentido de su posibilidad	428
223. Cuestiones federales complejas directas e indirectas	430

224. Interpretación de la Constitución nacional.....	432
225. Clasificación que incluye el rol casatorio del recurso extraordinario	438
226. Cuestiones constitucionales directas	439
227. Cuestiones constitucionales indirectas	441
228. Cuestiones federales infraconstitucionales.....	442
229. Cuestión federal y normas procesales federales.....	442
230. Existencia de cosa juzgada	444
231. Cuestión federal y cuestiones probatorias o fácticas.....	447
232. Las cuestiones federales ineptas.....	450

CAPÍTULO IX

CUESTIONES FEDERALES INSUSTANCIALES
Y NO TRASCENDENTES. “WRIT OF CERTIORARI” NEGATIVO.
LEY 23.774

I. CUESTIONES FEDERALES INEFICACES	453
233. Las cuestiones federales ineficaces	453
234. Concepto y casos	453
II. “WRIT OF CERTIORARI” NEGATIVO. LEY 23.774.....	455
235. Antecedentes del “writ of certiorari”.....	455
236. Precedentes jurisprudenciales argentinos y proyectos de ley	461
237. La ley 23.774 de 1990	463
238. Noción y fundamento	466
239. Casos	469
240. La falta de “agravio” federal suficiente.....	469
241. Cuestiones insustanciales o no trascendentes.....	471
242. Criterios para la selección	473
243. Objetividad	476
244. ¿La complejidad involucra trascendencia?.....	477
245. Características del régimen argentino	477
246. Potestad-deber	477

247. Encuadramiento procesal	478
248. Argución de relevancia.....	480
249. Laconismo resolutivo	482
250. Significado de la reforma legal	483
251. Excepcionalidad acentuada del recurso extraordinario	484
252. Coordinación de los auxiliares internos	484
253. La sana discreción	486
254. De oficio	487
255. Correlación con la gravedad institucional.....	487
256. Orden de examen de los requisitos del recurso	489
257. Diferencias con la apelación ordinaria ante la Corte Suprema de la Nación.....	490
258. ¿La arbitrariedad de la sentencia recurrida puede ser insustancial o intrascendente?	490
259. ¿Irrazonabilidad de la legislación regulatoria de la juris- dicción apelada extraordinaria de la Corte Suprema de la Nación?.....	491
260. Valoración de la eficacia funcional del “writ of certiorari” argentino	495

CAPÍTULO X

CUESTIONES FEDERALES POR ARBITRARIEDAD DE SENTENCIA

261. Plan.....	501
1. CUESTIONES NO FEDERALES.....	501
262. Concepto.....	501
263. Casos y ejemplos de cuestiones no federales	502
1) Interpretación de normas y actos comunes.....	502
2) Interpretación de normas y actos locales en general.....	503
3) Interpretación de normas locales de procedimientos.....	504
4) Exclusión de cuestiones de hecho.....	504
5) Materia previsional	505

II.	ARBITRARIEDAD DE SENTENCIA	506
264.	La materia.....	506
265.	Conversión de cuestión no federal en federal	507
266.	Origen de la doctrina	508
267.	Etapas	509
268.	Razón general	511
269.	Descripción.....	513
270.	Concepto sistemático.....	514
271.	Rol funcional	514
272.	Naturaleza jurídica	515
273.	Elementos positivos y negativos de la doctrina.....	517
274.	Orientaciones en la aplicación.....	518
275.	Caracteres	519
276.	Correlaciones.....	519
277.	a) Prevaricato y sentencia errónea.....	520
278.	b) Sentencia injusta	521
279.	c) Sentencia contraria a la equidad.....	522
280.	d) Discrecionalidad administrativa y judicial.....	523
III.	ESPECIES DE ARBITRARIEDAD	524
281.	Clasificaciones.....	524
282.	Especies ambiguas y especies concurrentes	525
	a) <i>Excesos u omisiones del pronunciamiento</i>	
283.	Excesos.....	526
284.	Omisiones de cuestiones federales.....	530
285.	Omisiones de cuestiones no federales.....	531
	b) <i>Fundamentación inexistente, insuficiente, aparente</i>	
286.	Necesidad de fundamentación.....	533
287.	Fundamentación implícita adecuada	536

288. Fundamentación en la ley y en otras fuentes normativas	537
289. Citas legales omitidas	538
290. Citas legales imprecisas, inexactas, impertinentes	539
291. Decisiones “contra legem” y prescindencia de la norma aplicable.....	541
292. Excepciones a la necesidad de citas normativas	542
293. Interpretación arbitraria de la norma aplicable.....	544
294. Afirmaciones dogmáticas o excesivamente genéricas	546
295. Fundamentación irrazonable o aparente.....	547
296. La experiencia personal de los jueces o la convicción subjetiva del juzgador	548
297. Apartamiento de criterios jurisprudenciales aplicables.....	550
298. Alegación de jurisprudencia impertinente.....	551
299. Arbitrariedades relacionadas con diversas fuentes jurídicas	552

c) *Fundamentación contradictoria*

300. Nociones generales.....	556
301. Casos	557
302. Falta de mayoría racional y jurídicamente válida de votos.	560
303. Incongruencia entre considerandos y parte dispositiva.....	562

d) *Arbitrariedades en temas procesales*

304. Generalidades. La defensa en juicio.....	563
305. Remisión a excesos rituales manifiestos	565
306. Expresión de agravios	565