



GERMÁN J. BIDART CAMPOS

EL DERECHO CONSTITUCIONAL DEL PODER

TOMO I

*El derecho constitucional del poder comparado
El Congreso*

EDIAR
SOCIEDAD ANÓNIMA EDITORA
COMERCIAL, INDUSTRIAL Y FINANCIERA



Í N D I C E

LIBRO PRIMERO

EL DERECHO CONSTITUCIONAL DEL PODER COMPARADO

TÍTULO PRIMERO

EL ENCUADRE CONSTITUCIONAL DEL PODER

CAPÍTULO I. *El poder*

I. EL PODER EN LA ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL. Parte orgánica y dogmática de la constitución. - El poder como mando sobre los hombres. - El poder estructurado. - El derecho constitucional del poder. - Importancia del derecho constitucional del poder. - Mayor neutralidad del derecho constitucional del poder frente al valor justicia. - Mayor perdurabilidad fáctica del derecho constitucional del poder. - El derecho constitucional del poder como centro de gravedad de la constitución. - II. LA MEDIDA DEL PODER. El poder como energía. - Los contrapoderes. - Gobierno aparente y gobierno oculto o paralelo. - III. PODER Y VOLUNTAD ESTATAL. La voluntad del estado. - La voluntad del estado y el control final. - El reparto en la división de poderes. - Las formas mixtas como equilibrio del poder. - Funciones ejercidas *de oficio* y funciones incitadas. - IV. LA JURIDICIDAD DEL PODER. - La dinámica del poder. - Jefatura y jerarquía. - Autoridad y libertad. - La idea de derecho. - V. LA POLÍTICA Y EL DERECHO CONSTITUCIONAL DEL PODER. Política y derecho constitucional. - La relación política. - El sujeto de la política. - Las fuerzas políticas. - La integración de las fuerzas políticas en la unidad del régimen. - La contención del poder y las fuerzas políticas. - El control del poder y las fuerzas políticas. - La decisión política

13

CAPÍTULO II. *El órgano*

I. LA TEORÍA DEL ÓRGANO. La representación del estado por el gobierno. - Órgano-individuo y órgano-institución. - El órgano-institución de jure y el órgano-individuo de facto. - La institucionalización de los órganos. - II. LA UBICACIÓN DE LOS ORGANOS EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL DEL PODER. Competencia. - Caracteres de la competencia. - Clasificación de los órganos. - Jerarquía de órganos. - III. ACTIVIDAD Y RELACIONES DE LOS ORGANOS. Actividad externa e interna. - Relaciones de los órganos. -

Las relaciones en la adopción de las decisiones. - Las relaciones en el control de las decisiones. - Las relaciones en el control por conflictos de poderes. - IV. LA DESIGNACIÓN DE LOS GOBERNANTES. El surgimiento espontáneo del gobernante. - La herencia. - La cooptación. - La conquista. - La elección *democrática*. - *La elección en un régimen de partidos políticos*. - Sistemas mixtos en la designación de los órganos titulares del poder. - Quid del tirano falto de elección 49

TÍTULO SEGUNDO

EL PODER Y LAS FORMAS DE GOBIERNO

CAPÍTULO III. *Los órganos y la forma de gobierno*

I. LA ESTRUCTURA DE LOS ÓRGANOS. Noción. - El órgano ejecutivo y el órgano *jefe de estado*. A) *Unipersonalidad*. - B) *Colegialidad*. - El parlamento. - A) *El bicammarismo*. - B) *Aparición de la segunda cámara*. - C) *La representación funcional*. - II. EL PARLAMENTARISMO. - Parlamentarismo y presidencialismo. - Las notas tipificantes del parlamentarismo. - Variaciones en el parlamentarismo. - Clasificación de las formas parlamentarias. - A) *Parlamentarismo negativo*. - B) *Parlamentarismo orleanista*. - C) *Parlamentarismo dualista*. - D) *Régimen de gabinete*. - El parlamentarismo y los partidos políticos. - III. HISTORIA CONSTITUCIONAL DEL PARLAMENTARISMO. - Gran Bretaña. - Francia. - Otros regímenes. - En África. - *Cuba*. - *Brasil*. - *Uruguay*. - IV. EL PRESIDENCIALISMO. - Las notas tipificantes del presidencialismo. - Otros caracteres del presidencialismo. - El liderazgo del presidente. - El presidencialismo y los partidos políticos. - V. HISTORIA CONSTITUCIONAL DEL PRESIDENCIALISMO. - Estados Unidos de Norteamérica. - *El presidencialismo*. - Otros regímenes. - En Latinoamérica. - VI. OTRAS FORMAS GUBERNATIVAS. - El desdoblamiento de la jefatura del estado y la jefatura del gobierno fuera del parlamentarismo. - *Noción*. - *Portugal*. - *España*. - El gobierno colegiado y el gobierno convencional 81

CAPÍTULO IV. *Los órganos que están fuera de la triada de poderes*

I. LA TEORÍA DE LOS ÓRGANOS "EXTRAPODERES". Noción. - El jefe del estado en los sistemas parlamentarios. - La jefatura del estado en Gran Bretaña: la Corona. - La jefatura del estado en la V República Francesa: el presidente de la república. - Otros casos. - *Italia*. - *El presidente en la constitución de Bonn*. - *Las monarquías parlamentarias europeas*. - *La U.R.S.S.* - II. OTROS ÓRGANOS Y SUJETOS AUXILIARES "EXTRAPODERES". - El ministerio en el presidencialismo. - Quid de la administración pública. - Quid del órgano castrense. - Quid del *órgano eclesiástico*. - El cuerpo electoral. - Quid del partido político. - Quid del sindicato 129

TÍTULO TERCERO

LAS RELACIONES EN LA DINÁMICA CONSTITUCIONAL DEL PODER

CAPÍTULO V. *Relaciones interórganos*

Noción. - I. RELACIONES EN EL PARLAMENTARISMO. - Relaciones entre jefe de estado y gabinete. - A) *En la formación y revocación del órgano* - B) *En la actividad del órgano*. - Relaciones entre jefe de estado y parlamento. - A) *En la formación del órgano*. - B) *En la actividad del parlamento*. - C) *La disolución del parlamento*. - D) *El juicio político*. - E) *En el ejercicio de la función legislativa*. - Relaciones entre parlamento y gabinete. - A) *En la formación del órgano*. - B) *La confianza*. C) *Otras relaciones*. - D) *En el ejercicio de la función legislativa*. - E) *El juicio político*. - II. RELACIONES EN EL PRESIDENCIALISMO. - Relaciones entre poder ejecutivo y parlamento. - Relaciones entre poder ejecutivo y ministerio. - Relaciones entre ministerio y parlamento. - III. RELACIONES DEL PODER JUDICIAL CON LOS OTROS ÓRGANOS DEL PODER. - Noción. - Relaciones en la formación del órgano judicial. - Relaciones con el poder ejecutivo y con el jefe de estado. - *Quid de la justicia administrativa*. - Relaciones con el parlamento. - *Modalidades del control judicial*. - *Promoción del control*. - Otras relaciones. - Relaciones en los conflictos de poder. - Relaciones en materia de tratados, relaciones exteriores y reforma constitucional 147

CAPÍTULO VI. *Relaciones intraórganos*

I. RELACIONES QUE NO EVADEN LA ACTIVIDAD DE UN ÓRGANO. *Quid de las relaciones intraórganos*. II. RELACIONES EN EL PODER EJECUTIVO. Dentro de un órgano colegiado. - Dentro del órgano colegiado en un sistema parlamentario. III. RELACIONES EN EL PARLAMENTO. En el parlamento bicameral. - IV. RELACIONES EN EL PODER JUDICIAL. - Noción 187

CAPÍTULO VII. *Relaciones extraórganos*

Noción. - I. RELACIONES CON LOS PARTIDOS POLÍTICOS. Noción. - Relaciones en la formación de los órganos. - Relaciones en el parlamentarismo. - Relaciones en la elección por el cuerpo electoral. - Otros casos. - II. RELACIONES CON EL CUERPO ELECTORAL. Noción. - Relaciones en la formación de los órganos. - Sistemas electorales. - Etapas del proceso electoral - La revocatoria. - La iniciativa. - El referendun. - *El veto*. La apelación de sentencia. - El control sobre la relación entre el cuerpo electoral y los órganos del poder. - La apelación directa al pueblo. - III. RELACIONES CON OTROS SUJETOS AUXILIARES. Relaciones con los sindicatos. - Relaciones con las fuerzas armadas. - *La jurisdicción militar* 195

LIBRO SEGUNDO

EL DERECHO CONSTITUCIONAL DEL
PODER ARGENTINO

PARTE PRIMERA

EL CONGRESO

TÍTULO CUARTO

EL ÓRGANO LEGISLATIVO — SUS CÁMARAS Y SUS MIEMBROS

CAPÍTULO VIII. *Estructura y composición del órgano legislativo*

I. EL PARLAMENTO: SU ESTRUCTURA. La función legislativa. - El órgano legislativo. - Origen histórico del parlamento. - Organización uni o bicameral. - El bicamatismo en el estado federal. - El parlamento como órgano complejo. - II. EL CONGRESO. El congreso en nuestro régimen. - *Quid de las legislaturas provinciales.* - Historia de nuestro órgano legislativo. - El art. 37 de la constitución. - Los diputados y su número. - Elección de los diputados. - Requisitos para ser diputado, y duración de los diputados. - El senado. - Requisitos de elegibilidad, y duración de los senadores. - El vicepresidente de la república. - Incompatibilidades parlamentarias. - Remuneración de los legisladores 221

CAPÍTULO IX. *Derecho parlamentario*

Contenido del derecho parlamentario. I. SESIONES PREPARATORIAS. Su regulación. - Juramento de los legisladores. - Juicio de la elección por las cámaras. - *Jurisprudencia sobre el juicio de la elección por las cámaras.* - *Impugnaciones.* - II. SESIONES ORDINARIAS Y EXTRAORDINARIAS. - Periodo de sesiones. - Prórroga de las sesiones ordinarias y convocatoria a extraordinarias. - El caso del periodo parlamentario de 1963. - Las comisiones permanentes. - ¿Cómo sesionan las cámaras del congreso? - Igualdad de ambas cámaras y simultaneidad de las sesiones. - Publicidad de las sesiones. - III. EL TRABAJO PARLAMENTARIO. - Quórum. - *Debercho de la minoría.* - *Quórum agravado.* - *Casos varios con respecto al quórum.* - Las comisiones. - IV. PRIVILEGIOS E INMUNIDADES. Su significado. - Clasificación. - A) El juicio de las elecciones. - B) El reglamento de cada cámara. - C) El poder disciplinario. - *El poder disciplinario frente a terceros extraños a la cámara.* - *Jurisprudencia sobre poder disciplinario.* - D) La inmunidad de expresión. - *Jurisprudencia sobre inmunidad de expresión.* - *Crítica.* - E) La inmunidad de arresto. - F) El desafuero - *Jurisprudencia.* - *Crítica.* - Los privilegios en sede judicial. - Los privilegios durante el estado de sitio. - *Quid de los privilegios que las constituciones provinciales acuerdan a sus legisladores.* - G) La llamada

interpelación. - Las facultades de investigación de las cámaras. - *Las facultades de investigación en nuestro régimen.* - *Las facultades de investigación en Estados Unidos.* *Crítica* 245

TÍTULO QUINTO

COMPETENCIA DEL CONGRESO

CAPÍTULO X. *Facultades y atribuciones del congreso*

I. COMPETENCIAS NO INCLUIDAS EN EL ART. 67 DE LA CONSTITUCIÓN. La reforma de la constitución. - Actos que deben cumplirse con participación de las legislaturas provinciales. - A) *Sede de la capital federal.* - B) *Nuevas provincias.* - C) *Otros actos.* - Competencias suprimidas en la reforma de 1860. - Quid de la legislación exclusiva en lugares adquiridos por compra o cesión. - La intervención federal. - Otras competencias. - Prohibiciones 295

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

I. SISTEMA RENTÍSTICO Y FINANCIERO. El art. 4 y la tributación fiscal. - Distribución de competencias en materia tributaria. - A) *Impuestos directos.* - B) *Impuestos indirectos.* - Régimen aduanero y circulación territorial. - *El peaje.* - Impuestos y contribuciones. - Las facultades impositivas y las *leyes-contrato.* - Empréstitos, operaciones financieras y correos. - El presupuesto. - Bancos. - Dinero y moneda. - *Clases de moneda.* - *Sistema constitucional.* - *Quid de las facultades de los jueces para admitir la depreciación monetaria.* - *Moneda extranjera.* - II. SISTEMA COMERCIAL. El comercio. - La cláusula comercial en Estados Unidos. - La cláusula comercial en nuestro régimen. - III. CUESTIONES DE POLÍTICA CULTURAL, INMIGRATORIA Y DEMOGRÁFICA. Los indios. - El inciso 16 del art. 67. - La educación. - La inmigración. - Privilegios y recompensas. - IV. EL INCISO 17 DEL ART. 67. Su contenido. - V. RELACIONES CON EL PODER EJECUTIVO. Remisión. - VI. RELACIONES CON LA IGLESIA CATÓLICA. Concepto. - El patronato. - Los indios. - Las órdenes religiosas. - Documentos pontificios y conciliares. - El acuerdo de 1966 con la Santa Sede. - VII. EL ESTADO DE SITIO. Concepto. - VIII. RELACIONES INTERNACIONALES. Los límites internacionales. - Los tratados. - *Quid del rechazo del tratado.* - Patentes de corso y de represalias. - Guerra. - IX. LUGARES SOMETIDOS A JURISDICCIÓN FEDERAL. Territorio del estado federal. - Capital federal y gobernaciones. - Lugares adquiridos por compra o cesión. - X. PODERES MILITARES. En caso de guerra. - Sobre las fuerzas armadas. - La jurisdicción militar. - XI. LOS PODERES IMPLÍCITOS. Noción. - Los poderes implícitos en Estados Unidos. - Los poderes implícitos en nuestro régimen 307

APÉNDICE DOCUMENTAL. Acuerdo entre la Santa Sede y la República Argentina 350

CAPÍTULO XII. *La ley*

I. LA SANCIÓN DE LA LEY EN SU ASPECTO SUSTANCIAL. Noción. - La etapa exclusivamente congresional en el proceso de formación de la ley. - Que es la ley. - *Ley material y ley formal*. - *La creación de derecho nuevo*. - La forma de ley en los actos del congreso. - *Previsiones de la constitución y de los reglamentos de las cámaras*. - II. LA SANCIÓN DE LA LEY EN SU ASPECTO PROCESAL. Su ubicación en el proceso de formación de la ley. - Los mecanismos constitucionales de la sanción de la ley. - A) *Aprobación*. - B) *Rechazo*. - *Proyecto impedido de repetirse en las sesiones del año*. - C) *Proyectos adicionados o corregidos*. - D) *Proyectos vetados*. - Qué es lo sancionado por el congreso. - Proyectos que no lo-gran sanción en el año legislativo. - III. LAS FACULTADES LEGISLATIVAS DEL CONGRESO. Clases de leyes que dicta el congreso. - *Leyes federales*. - *Leyes de derecho común*. - *Leyes locales*. - *Casos excepcionales*. - El inciso II del art. 67 de la constitución. - La reserva de las jurisdicciones locales. - La jurisprudencia contradictoria o diferente en materia de derecho común. - Quid de la casación 353

CAPÍTULO XIII. *Competencias brutativas de cada cámara*

I. COMPETENCIAS QUE EN PIE DE IGUALDAD POSEE CADA UNA. Noción. - Privilegios. II. COMPETENCIAS DE LA CÁMARA DE DIPUTADOS. El art. 44 de la constitución. - III. COMPETENCIAS DEL SENADO. Noción. - Distintos casos. IV. EL JUICIO POLÍTICO. Noción. - Intervención de cada cámara en nuestro régimen. - Funcionarios enjuiciables, causales y tramitación del juicio político. - El juicio político como *ante-juicio* para habilitar el proceso penal. - Crítica al juicio político. - Quid del control judicial sobre el juicio político. - *El control judicial en el derecho público provincial*. - El juicio político en el Estatuto de la Revolución Argentina. - *El juicio político impedido*. - *El juicio político a los jueces* 377

APÉNDICE DOCUMENTAL. Ley 16.397. - Acordada de la Corte Suprema de Justicia del 8 de setiembre de 1966 (Nº 9). - Acordada de la Corte Su-prema de Justicia del 8 de setiembre de 1966 (Nº 20) 389

TÍTULO SEXTO

EL CONGRESO DISUELTO

CAPÍTULO XIV. *La disolución del congreso en periodos de facto*

I. LA SUPLENCIA DEL CONGRESO POR EL PRESIDENTE DE FACTO. La interrupción en la transmisión del poder. - Los precedentes de disolución del congreso en nuestro régimen. - La suplencia del congreso disuelto. - Los precedentes de ejercicio de las facultades legislativas por el presidente de facto. - *La forma de los actos legislativos cumplidos por el presidente de facto*. - Extensión de las facultades del presidente de facto en reem-

| | |
|--|-----|
| plazo del congreso disuelto. - II. LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA. Noción. - Etapa 1930-1947. - Etapa 1947-1967. - III. EL CONTROL A POSTERIORI DEL CONGRESO. La reinstalación del congreso. - Los precedentes en nuestro régimen | 401 |
|--|-----|

CAPÍTULO XV. *La revolución argentina de 1966*

| | |
|---|-----|
| I. EL ESTATUTO DE LA REVOLUCIÓN. La normación por escrito de la emergencia revolucionaria. <i>Quid del ejercicio de poder constituyente por la Junta Revolucionaria.</i> - II. ÓRGANOS Y FUNCIONES IMPEDIDOS. Noción. - El congreso impedido. - Subsistencia de la competencia del congreso, transferida al poder ejecutivo | 411 |
|---|-----|