



GERMÁN J. DE LA RIVERA CAMPOS

EL DERECHO CONSTITUCIONAL DEL PODER

TOMO II

El Poder Ejecutivo
El Poder Judicial

ED I A R
SOCIEDAD ANÓNIMA EDITORA
COMERCIAL, INDUSTRIAL Y FINANCIERA



Í N D I C E

PARTE SEGUNDA

EL PODER EJECUTIVO

TÍTULO SÉPTIMO

EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA

CAPÍTULO XVI. *El órgano ejecutivo*

I. NATURALEZA DEL PODER EJECUTIVO. El poder ejecutivo como poder originario. - La administración centrada en el poder ejecutivo. - El poder ejecutivo como poder residual. - La función a cargo del poder ejecutivo. - *Quid de las dos funciones: originaria y ejecutoria.* - La continuidad de la función a cargo del poder ejecutivo. - El liderazgo del poder ejecutivo. - *El liderazgo en Latinoamérica.* - *El liderazgo en Argentina.* - II. DENOMINACIÓN Y CARÁCTER DEL PODER EJECUTIVO. El nombre del poder ejecutivo en nuestro derecho constitucional del poder. - Órganos que han ejercido el poder ejecutivo en nuestro régimen. - La unipersonalidad de nuestro poder ejecutivo. - *¿Colegialidad?* - *¿Unipersonalidad?* - El vicepresidente. - III. EL ACCESO AL CARGO Y LA PERMANENCIA EN EL MISMO. Condiciones de elegibilidad. - A) *Ciudadanía.* - B) *Religión.* - *Quid de la pertenencia al catolicismo.* - *Caso de la excomuni6n.* - Duraci6n en el ejercicio del cargo. - *La reelecci6n.* - *La reelecci6n referida al vicepresidente.* - *Quid de la interrupci6n en el ejercicio del cargo y la prosecuci6n posterior.* - *Caso del presidente de facto.* - Sueldo. - Incompatibilidad. - Juramento. - Sentido del juramento. - IV. PROBLEMAS VINCULADOS CON LA ACEFALÍA. Acefalía. - El art. 75 de la constituci6n. - Causales de acefalía. A) *Inhabilidad.* - B) *Ausencia.* - C) *Muerte y renuncia.* - D) *Destituci6n.* - La sucesi6n del vicepresidente. - Acefalía de la república. - *Interpretaci6n del art. 75 y de la ley 252.* - *La acefalía en Estados Unidos.* - *La situaci6n en nuestro régimen.* - *La ley de acefalía N° 252.* - Juramento del sucesor. - A) *Juramento del vicepresidente.* B) *Juramento de los otros funcionarios.* - Casos de acefalía presidencial y de vacancia vicepresidencial en nuestro régimen. - La vacancia de la vicepresidencia. - *Soluciones.* - *Casos de vacancia vicepresidencial en nuestro régimen* V. LA ELECCI6N PRESIDENCIAL. Elecci6n indirecta. - La interferencia de los partidos políticos. - Los arts. 81 a 85 de la constituci6n. - *El colegio electoral.* - *El escrutinio.* - *La elecci6n por el congreso.* - *Una sola sesi6n.* - *Facultad de rectificar.* - La ley 240 1/2

CAPÍTULO XVII. *Competencia del poder ejecutivo*

Carácter de esa competencia. I. LAS JEFATURAS PRESIDENCIALES. Las cuatro jefaturas. - Jefe del estado. - Jefe de la administración pública. - Jefe de la capital federal. - Jefe de las fuerzas armadas. - II. LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA. Clases de administración. - La función administrativa. - Los reglamentos. - *Los decretos reglamentarios*. - *Los reglamentos autónomos*. - *Los reglamentos delegados*. - *Los reglamentos de necesidad*. - Caracteres del acto administrativo. Descentralización y autarquía. - III. LA JEFATURA DE LA CAPITAL. Quid del régimen municipal de la capital federal. - *La sede del gobierno federal*. - Base constitucional de la municipalidad capitalina. - IV. LA PARTICIPACIÓN EN EL PROCESO LEGISLATIVO. Fases del proceso legislativo en las que interviene el poder ejecutivo. - Iniciativa y promulgación. - Fase de eficacia. - Quid de la aprobación, y de la promulgación tácita. - El veto. - *Examen y control*. - El art. 72. El veto parcial. - Efecto del veto parcial. - Jurisprudencia sobre veto parcial y promulgación parcial. - Argumentos a favor de la promulgación parcial. - Plazo para vetar. - Quid de los actos del congreso que pueden vetarse. - El veto de bolsillo. - V. NOMBRAMIENTOS. Noción. - La designación de los jueces. - *El acuerdo del senado*. - *Duración del acuerdo*. - Quid de la remoción de los jueces por el presidente de facto. - La renuncia de los jueces. - La designación y remoción de los diplomáticos. - La designación de los oficiales de las fuerzas armadas. - La designación de los ministros. - La designación de otros agentes. - *Funcionarios y empleados públicos*. - *Quid de los acuerdos senatoriales para ciertos funcionarios de la administración pública*. - *Quid de la estabilidad de los empleados públicos*. - La facultad de nombrar y remover empleados, en relación con la jefatura de la administración pública. - *La ley 17.063*. - VI LOS NOMBRAMIENTOS EN COMISIÓN. El inc. 22 del art. 86. - Quid del acuerdo posterior al nombramiento en comisión. - A qué categoría de empleos se aplica el inc. 22. - La norma análoga en los Estados Unidos. - VII. RELACIONES CON EL CONGRESO. Noción. - Apertura de las sesiones. - Prórroga de las sesiones. - Ausencia del presidente. - Renuncia del presidente. - VIII. RELACIONES CON LA IGLESIA CATÓLICA. El art. 2º de la constitución. - El patronato. - El acuerdo de 1966 suscripto con la Santa Sede. - *Erección de diócesis*. - *Status de los obispos*. - El pase. - IX. EL INDULTO. Concepto. - Oportunidad de concederlo. - Casos en que no procede. - X. RELACIONES INTERNACIONALES. La conducción de las relaciones exteriores y la representación internacional del estado. - Los tratados. - *La intervención del congreso en los tratados*. La incorporación del tratado al derecho interno. - Autorización anticipada del congreso para celebrar tratados. - Ubicación del tratado en el derecho interno. - Materias regulables mediante tratados. - Los tratados en Estados Unidos. - Reconocimiento de estados y admisión de sus representantes. - XI. PODERES MILITARES. Concepto. - Poder disciplinario. - La ley marcial. - Naturalidad de los actos en ejecución de los poderes militares. - XII. EL ESTADO DE SITIO. Concepto. - Facultades en relación con el estado

ÍNDICE

de sitio. - XIII. LOS ACTOS DE GOBIERNO. La actividad política del poder ejecutivo. - Enunciación. - El acto institucional. - La intervención federal. - Intervención administrativa	73
--	----

TÍTULO OCTAVO

ÓRGANOS DEPENDIENTES DEL PODER EJECUTIVO

CAPÍTULO XVIII. *El ministerio*

I. NATURALEZA, COMPOSICIÓN Y COMPETENCIA. Órgano extrapoderes. - Órgano colegiado y complejo. - Nombramiento y remoción. - Competencia. - Resoluciones, instrucciones y circulares. - II. LA LEY DE MINISTERIOS. Concepto. - La ley 14.439. - Responsabilidad ministerial, reunión de gabinete y refrendo. - Naturaleza del refrendo múltiple. - III. RELACIONES CON EL CONGRESO. Las normas constitucionales. - Inmunidades y privilegios. - IV. LAS SECRETARÍAS DE ESTADO. Su origen y su rango. - Encuadre constitucional. - V. EL MINISTERIO EN EL ESTATUTO DE LA REVOLUCIÓN ARGENTINA. Número de ministerios. El <i>gabinete</i> . - Competencia y actividad. - Secretarías y subsecretarías. - Firma. - Alcance de la ley 16.956. - <i>El refrendo</i> . - Los comandantes en jefe de las fuerzas armadas. - Relaciones con el congreso impedidas de funcionar .	145
--	-----

CAPÍTULO XIX. *Otros órganos*

I. ORGANIZACIÓN DE LA PRESIDENCIA. El decreto 1608/64. - El decreto 290/66. - II. LOS CONSEJOS NACIONALES DE SEGURIDAD Y DE DESARROLLO. Concepto. - La ley de defensa nacional. - La ley de desarrollo	165
APÉNDICE DOCUMENTAL: Competencia de los comandos de las fuerzas armadas (Ley 17.271, arts. 13, 14 y 15)	168

CAPÍTULO XX. *La administración pública y los administrados*

I. PROCEDIMIENTO Y RECURSOS ADMINISTRATIVOS. Proceso judicial y procedimiento administrativo. - Principios que rigen el procedimiento administrativo. - Los recursos administrativos. - Los recursos administrativos en nuestro régimen. - El recurso jerárquico. - <i>Actos susceptibles del recurso jerárquico</i> . - <i>Quien puede deducirlo, y cómo</i> . - <i>Decisión del recurso</i> . - <i>Efectos</i> . - II. LA EXTINCIÓN DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS. Noción. - La extinción (revocación y anulación). - <i>¿Irrevocabilidad o revocabilidad?</i> - Inmutabilidad del acto administrativo. - <i>La cosa juzgada administrativa</i> . - <i>Mutabilidad en sede jurisdiccional</i> . - La jurisprudencia de la Corte Suprema. - <i>Crítica</i>	175
--	-----

TÍTULO NOVENO

EL PODER EJECUTIVO DE FACTO

CAPÍTULO XXI. *La doctrina del facto aplicada al poder ejecutivo*

I. EL ACCESO IRREGULAR AL CARGO. Presidente de facto. - Investidura plausible. - Los precedentes en nuestro régimen. - Denominación del presidente de facto. - Quid de la *intervención* de título en el presidente de jure. - II. COMPETENCIA DEL PRESIDENTE DE FACTO. - Las propias del poder ejecutivo - Quid de las facultades legislativas. - Quid de la administración de justicia y de la destitución de jueces. - III. PÉRDIDA DEL CARGO POR EL PRESIDENTE DE JURE DESTITUIDO. - Efectos. - Quid de la convocatoria a elecciones. - Reección del presidente de jure destituido y elección del presidente de facto. IV. PROBLEMÁTICA DE LOS DECRETOS-LEYES. Su emanación. - La posterior *ratificación* o derogación por el congreso 193

CAPÍTULO XXII. *La revolución argentina de 1966*

I. EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA. Las normas aplicadas para su designación. - Las facultades del congreso disuelto. - II. CARÁCTER DE JURE O DE FACTO DEL PRESIDENTE. Los precedentes. - ¿Es de jure? - *Quid de la instauración de un nuevo sistema de designación presidencial*. - Es de facto. - *La elección impedida*. - *La norma sobre designación como sistema supletorio en la emergencia*. - Duración del presidente de facto. - Acefalía. - Condiciones que debe reunir el presidente. - III. COMPETENCIA DEL PRESIDENTE. - Su encuadramiento en la constitución a través del Estatuto. - La autorización previa de la legislación provincial. - IV. DUALIDAD DE PODERES. Una imagen dual: poder ejecutivo y poder judicial. - Quid de la disolución del congreso. - *La dinámica del poder sin congreso*. - El poder judicial. - Valoración final 203

PARTE TERCERA

EL PODER JUDICIAL.

TÍTULO DÉCIMO

LA JURISDICCIÓN

CAPÍTULO XXIII. *Los órganos judiciales*

I. ESTRUCTURA Y CARÁCTER. Noción. - Caracteres del poder judicial. - Normas de nuestra constitución sobre el poder judicial. - II. LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA. Creación y composición de la Corte Suprema. - *Juramento de sus miembros*. - Sentido institucional de la Corte Suprema. - La división de la Corte en salas. - El presidente de la Corte Suprema. - *Su nombramiento*. - *Su renuncia*. - III. LA INAMOVILIDAD DE LOS JUECES. Su alcance. - *Jurisprudencia*. - Quid de la inamovilidad en épocas de facto. - *El régimen actual después de la revolución de 1966*. - Status de los jueces *de jure* que continúan en sus cargos en épocas de facto. - Status de los jueces designados en épocas de facto. - *Los jueces de la Corte designados después del 28 de junio de 1966*. ¿Los jueces

designados en épocas de facto son jueces *en comisión*?. IV. OTRAS GARANTÍAS. El sueldo. - *Derecho público provincial*. - Incompatibilidades. - V. CREACIÓN DE ÓRGANOS JUDICIALES EN ÉPOCAS DE FACTO. Quid del problema ante la disolución del congreso y su suplencia por el poder ejecutivo. - Jurisprudencia de la Corte en 1945. - Nuestra opinión. - VI. FACULTADES DISCIPLINARIAS DE LOS JUECES. Noción. - La norma legal. - Jurisprudencia de la Corte 217

CAPÍTULO XXIV. La administración de justicia

I. EL MODO Y LA OCASIÓN DE SU EJERCICIO. Principios básicos. - Caso o causa judicial. - *Consultas*. - *Declaraciones teóricas*. - *Cuestiones abstractas*. - *Excepciones*. - II. LA SENTENCIA. Su carácter: la norma individual. - El derecho judicial y el orden jurídico positivo. - *La fundamentación de la sentencia*. - La exención de controles extraórganos. - Requisitos de la sentencia. - *Sentencias arbitrarias*. - Obligación de sentenciar. - *Imparcialidad*. - *Motivación*. - Sentencia justa. - La cosa juzgada. - III. JURISDICCIÓN, ACCIÓN Y PROCESO. La justicia pública. - La jurisdicción. La acción. - *Acción: ¿frente o contra quién?* - El proceso. - El derecho a la jurisdicción. - Cómo satisface el estado la administración de justicia. - El juez en el proceso. - *Los tribunales de alzada*. - La denegación de justicia. - Intervención de la Corte Suprema. - *Quid de la denegación de justicia y la jurisdicción internacional* 239

CAPÍTULO XXV. El derecho judicial

I. LA CREACIÓN DE DERECHO POR LOS ÓRGANOS JUDICIALES. Noción. - Las sentencias con generalidad normativa. - A) La jurisprudencia vinculatoria. - B) Sistema del *stare decisis*. - C) La sentencia modelo. - II. LA UNIFORMIDAD DE LA JURISPRUDENCIA. Igualdad de ley e igualdad de interpretación. La interpretación uniforme. - III. LA NORMA GENERAL Y LA INTERPRETACIÓN JUDICIAL. Concepto. - Aplicación y creación. - *La individualización de la norma general*. - *La sentencia*. - La interpretación judicial de la constitución. - *Jurisprudencia*. - Jurisprudencia uniforme y recurso extraordinario. - *Que dice la Corte Suprema*. - Los fallos plenarios. - Abrogación de leyes inconstitucionales por efecto de una sentencia declarativa de su inconstitucionalidad 265

CAPÍTULO XXVI. La unidad de jurisdicción

I. ALCANCE Y EXCEPCIONES. Los jueces naturales. - Las jurisdicciones especiales. - *Fueros reales*. II. LA JURISDICCIÓN MILITAR. Su división. Jurisdicción penal. - *Las sentencias*. - La jurisdicción militar penal y el presidente de la república. - El recurso extraordinario y las sentencias de tribunales militares. - *Jurisprudencia de la Corte Suprema*. - III. LA JURISDICCIÓN ADMINISTRATIVA. Concepto. - En nuestro régimen. - Quid del ejercicio de la función jurisdiccional por la administración. - Jurisdicción judicial y jurisdicción administrativa. *Que dice la Corte*. Nuestra opinión. - Control judicial suficiente 283

CAPÍTULO XXVII. *La justiciabilidad del estado*

I. ESTADO Y DERECHO. La sumisión del gobernante al derecho. - El control final sin posibilidad de control. - La sumisión al derecho controlada por el poder judicial. - La ejecución de las sentencias contra el estado. - II. DEMANDAS CONTRA EL ESTADO. El estado como parte en juicio. - La leyes 3952 y 11.634. - *La reclamación administrativa previa*. - Demandas contra entidades autárquicas y reparticiones públicas. - La sentencia declarativa. - *Jurisprudencia*. - *Obligación del estado condenado en juicio* 295

TÍTULO UNDÉCIMO

EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

CAPÍTULO XXVIII. *La jurisdicción constitucional*

I. CONTENIDO Y ALCANCE. Noción. - Sistemas por el órgano que controla. - Vías procesales. - *¿Con o sin petición de parte?* Control en causa judicial (proceso) y fuera de ella. - Sujetos legitimados para provocar el control. - Alcance del control. - Efectos del control. - *Efecto erga omnes*. *Efecto temporal*. - II. EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD EN NUESTRO RÉGIMEN. Caracteres. *En el derecho público provincial*. - La jurisdicción federal en el control de constitucionalidad 311

CAPÍTULO XXIX. *El control de constitucionalidad sin petición de parte*

I. SU INSERCIÓN EN EL JUZGAMIENTO DE LA CAUSA. Problemas preliminares. - El juez y las partes en el caso judicial. - El principio del *iura novit curia*. - *La selección*. - El control de constitucionalidad y la aplicación del derecho al caso. - El control de constitucionalidad y la obligación de administrar justicia. - *Quid de la renuncia de la parte que no provoca el control de constitucionalidad*. - II. EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD SEGÚN LAS VÍAS Y LAS INSTANCIAS PROCESALES. *Matices propios*. - *Vía de acción*. - *Vía de excepción*. - *Tribunales de alzada* 321

CAPÍTULO XXX. *Las cuestiones políticas no judiciales*

I. LOS PRESUPUESTOS DE LA JUDICIABILIDAD. Introducción. - La violación del derecho a la jurisdicción. - La violación de la obligación de administrar justicia. - La inconstitucionalidad sin control posible. - *Quid de la arbitrariedad*. - La justiciabilidad y la responsabilidad del estado. - El art. 100 de la constitución y las cuestiones políticas. II. LOS ARGUMENTOS EN CONTRA DE LA JUDICIABILIDAD. *La división de poderes*. - Las facultades privativas. - *Quid del gobierno de los jueces*. - La justiciabilidad plena. - III. ACTOS INSTITUCIONALES Y ACTOS POLÍTICOS. Su diferencia. - Enumeración de los actos institucionales. - *Quid de la justiciabilidad de los actos institucionales* 333

Í N D I C E

TÍTULO DUODÉCIMO

LA JURISDICCIÓN FEDERAL

CAPÍTULO XXXI. *La competencia de los tribunales federales*

I. EL "PODER JUDICIAL DE LA NACIÓN". Concepto. - Caracteres de la jurisdicción federal. - Leyes reglamentarias de la jurisdicción federal. - Tribunales federales que existen actualmente. - II. LAS CAUSAS DE JURISDICCIÓN FEDERAL. Jurisdicción federal y jurisdicción provincial. - Las causas de jurisdicción federal en el art. 100 de la constitución. - *Alcance e interpretación del art. 100 de la constitución.* - *El alcance de la norma análoga en Estados Unidos.* - *Quid de los tribunales administrativos en relación con la jurisdicción federal.* - *Qué es causa en el lenguaje del art. 100 de la constitución.* - Jurisdicción apelada y originaria. - El texto del art. 100 de la constitución. - III. CAUSAS REGIDAS POR EL DERECHO FEDERAL. Noción. - Causas que versan sobre puntos regidos por la constitución. - Causas que versan sobre puntos regidos por las leyes del congreso. - Causas que versan sobre puntos regidos por los tratados. - IV. CAUSAS DE ALMIRANTAZGO Y JURISDICCIÓN MARÍTIMA. Materia comprendida en ellas. - Enunciación de causas. - *Prórroga.* - V. CAUSAS CONTENCIOSADMINISTRATIVAS. Concepto. - VI. CAUSAS EN QUE LA "NACIÓN" ES PARTE. Alcance de la norma. Prórroga de la jurisdicción federal cuando el estado es parte. - VII. LAS OTRAS CAUSAS POR RAZÓN DE PARTES. Concepto. - Las provincias en juicio. - Cuestiones de límites interprovinciales. - Casos en que es parte una provincia. - *Quid del alcance de "causa civil".* - *Quid de la materia de las causas en que es parte una provincia.* - El concepto de vecindad. - Regulación legal de la vecindad. - *Prórroga de la jurisdicción.* - La vecindad de las personas de existencia ideal. - La vecindad en caso de pluralidad de litigantes. - Causas en que es parte un ciudadano extranjero. - Causas en que es parte un estado extranjero. - *La justiciabilidad de los estados extranjeros.* - *Casos posibles.* - El juzgamiento de nuestro estado por tribunales extranjeros. - El consentimiento del estado extranjero. - *La reciprocidad.* - VIII. CAUSAS CRIMINALES. - Concepto. - Razón de materia. - Razón de materia y personas. - Razón de lugar. - IX. CAUSAS SUPRIMIDAS. El texto originario de 1853 y la reforma de 1860. - X. LA COMPETENCIA DE LA CORTE SUPREMA. En relación con las causas del art. 100 de la constitución. - En instancia de apelación. - En otros casos 347

CAPÍTULO XXXII. *La competencia originaria y exclusiva de la Corte Suprema*

I. SENTIDO GENERAL Y CAUSAS DE ESTA COMPETENCIA. El art. 101 de la las constitución. - *Interpretación y alcance.* - Los caracteres de *originaria y exclusiva.* - *Su interpretación por la jurisprudencia de la Corte.* - II. CAUSAS EN QUE ES PARTE UNA PROVINCIA. Noción. - El art. 101 extraído del art. 100. - *Causas que no son de competencia originaria y exclu-*

<i>siva</i> . - <i>Causas suprimidas en 1860</i> . - Cómo ha ampliado la Corte su competencia originaria y exclusiva. - Causas en que son parte el estado y una provincia. - Cómo restringe la Corte su competencia originaria y exclusiva. - III. REGLAMENTACIÓN LEGAL DE LA COMPETENCIA ORIGINARIA Y EXCLUSIVA. - Regulación del decreto-ley 1285/58. - IV. CAUSAS CONCERNIENTES A EMBAJADORES, MINISTROS PÚBLICOS Y CONSULES EXTRANJEROS. - La inmunidad diplomática. - <i>Alcance de la inmunidad</i> . - <i>La Convención de Viena de 1961</i> . - La recepción constitucional de los principios del derecho internacional público. - Quid de los diplomáticos no extranjeros. - Quid de la causa <i>concerniente</i> . - La regulación legal de las causas concernientes a embajadores, ministros y cónsules. - Causas que conciernen a embajadores o ministros sin ser parte en ellas. Causas criminales. - <i>Quid de los delitos cometidos por medio de la prensa</i> . - El acatamiento de la jurisdicción argentina. - Duración de la inmunidad diplomática. - Quid del caso en que no se acata la jurisdicción argentina. - V. CAUSAS DE CONSULES. Noción. - La regulación legal. - Quid de los negocios públicos y de los negocios privados. - <i>Jurisprudencia</i> . - Ausencia del requisito de consentimiento. - Competencia en las causas relativas a negocios privados	389
---	-----

CAPÍTULO XXXIII. *El recurso extraordinario*

I. CASOS DE PROCEDENCIA. La apelación extraordinaria ante la Corte Suprema. - Cuestión constitucional o federal. - Cuestiones federales simples. - Cuestiones federales complejas. - A) <i>Directas</i> . - B) <i>Indirectas</i> . El art. 14 de la ley 48. - Proyectos recientes sobre recurso extraordinario. - Dos casos de recurso extraordinario: la arbitrariedad de sentencia y la uniformación de la interpretación en el derecho común. - Cuestiones ajenas al recurso. - II. REQUISITOS DEL RECURSO EXTRAORDINARIO. Presupuestos de procedencia. - <i>Carácter de la sentencia</i> . - <i>Gravamen</i> . - <i>Relación directa</i> . - <i>Subsistencia de los requisitos</i> . - Interposición, trámite y resolución del recurso	417
--	-----

CUADROS SINÓPTICOS	435
--------------------------	-----

APÉNDICE DOCUMENTAL:

Acta de la revolución argentina	441
Mensaje de la junta revolucionaria	442
Estatuto de la revolución argentina	445
Objetivos políticos de la revolución argentina	447
Decretos de la junta revolucionaria	448
Directivas particulares para los gobernadores	451
Gestión provincial y tramitación de actuaciones	452
Modificación al Código de Justicia Militar	453
Régimen para nombramientos y ascensos de funcionarios del poder judicial	454

ÍNDICE ALFABÉTICO DE MATERIAS	457
-------------------------------------	-----