

CARLOS JOSÉ LAPLACETTE
Profesor de Derecho Constitucional
Facultad de Derecho - Universidad de Buenos Aires

Tutela judicial de la
SUPREMACÍA
CONSTITUCIONAL

Anatomía del control de constitucionalidad difuso

Prólogo de
JUAN CARLOS CASSAGNE

editorial
IB de f
Montevideo - Buenos Aires

2016

Julio César Faira - Editor

I.S.B.N.: 978-9974-708-95-2

En Buenos Aires, República Argentina:

© Euros Editores S.R.L.

Av. Congreso 4744 (C1431AAP) - Tel./Fax: (005411) 4522-1483

e-mail: euroseditores@fibertel.com.ar

www.euroseditores.com

En Montevideo, República Oriental del Uruguay:

© B de F Ltda.

Buenos Aires 671 (CP 11000) - Tel./Fax: (00598) 2916-5238

e-mail: bdef@netgate.com.uy

www.editorialbdef.com

Hecho el depósito que establece la ley. Derechos reservados.

Impreso en Argentina en el mes de septiembre de 2016 por:

La Imprenta Ya, Av. Mitre 1761, Tel.: (005411) 4761-8080

Florida, Buenos Aires.

www.laimprentaya.com

ÍNDICE

RECONOCIMIENTOS.....	XVII
PRÓLOGO	XIX

PARTE I EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD Y SUS CONCEPTOS ESTRUCTURALES

Capítulo I

EL MOVIMIENTO CONSTITUCIONALISTA Y EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

1. Conflicto, Derecho y limitación del poder.....	3
2. División de poderes y soberanía popular	9
3. La supremacía de la Constitución.....	15
4. El control de constitucionalidad	18

Capítulo II

EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD COMO FUNCIÓN JUDICIAL

El control de constitucionalidad como función judicial ...	21
--	----

Capítulo III

ANATOMÍA DEL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

1. Juicio de adecuación constitucional	29
2. Sobre qué recae el control de constitucionalidad.....	33
2.1. El control de constitucionalidad de normas.....	34
2.2. El control de constitucionalidad de normas constitucionales.....	38
2.3. Inconstitucionalidad por omisión.....	45

2.4. Estado de cosas inconstitucional	48
3. Las distintas intensidades del control (presunciones de constitucionalidad e inconstitucionalidad).....	51
3.1. La presunción de inconstitucionalidad.....	51
3.2. Estándares diferenciados en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	56
3.3. La discusión en la doctrina	62
4. Consecuencias de la declaración de inconstitucionalidad	64
4.1. Alcances temporales de la declaración de inconstitucionalidad.....	66
4.2. La extensión de la sentencia respecto de las personas	72

Capítulo IV

CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD DE OFICIO

1. La discusión en la jurisprudencia y en la doctrina.....	107
1.1. La doctrina tradicional de la Corte Suprema.....	107
1.2. Consolidación de la tesis negativa y unas pocas excepciones	111
1.3. Modificaciones en la posición de la Corte	114
1.4. La discusión en la doctrina.....	123
2. Los problemas del control de constitucionalidad de oficio.....	126
2.1. Introducción	126
2.2. Solución mayoritaria: aplicación del artículo 31 CN.....	129
2.3. <i>Jura novit curiae</i> y control de constitucionalidad de oficio; dos piezas que no terminan de ensamblar....	131
2.4. El control de constitucionalidad de oficio, en nuestro sistema constitucional, es incompatible con el principio de autonomía individual y con la finalidad misma del Estado de Derecho	143
3. Conclusiones.....	152

Capítulo V

EL PODER JUDICIAL DE LA NACIÓN Y EL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

1. El control de convencionalidad	155
2. Principales puntos de discusión	160
3. Algunas distinciones	169

PARTE II
EL CASO JUDICIAL

Capítulo I
INTRODUCCIÓN

Introducción	183
--------------------	-----

Capítulo II

ELEMENTOS QUE COMPONEN EL CASO JUDICIAL
Y RELEVANCIA INSTITUCIONAL DE LA DOCTRINA

Elementos que componen el caso judicial y relevancia institucional de la doctrina.....	191
--	-----

Capítulo III

PROHIBICIÓN DE EMITIR OPINIONES CONSULTIVAS

1. La regla y sus orígenes	195
2. Adopción de la regla en nuestro país	199
3. El carácter final de la decisión.....	204
4. Los tribunales y el asesoramiento extrajudicial a otros poderes.....	205
5. Opiniones consultivas y pretensiones declarativas.....	208
6. Evaluación de la regla	210

Capítulo IV

EXISTENCIA DE UN CASO CONTENCIOSO

1. El conflicto como presupuesto de la intervención judicial.....	215
2. La jurisdicción voluntaria y el control de constitucionalidad.....	224
3. El control de constitucionalidad mediante acordadas	231
3.1. Antecedentes de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	232
3.2. La opinión de la doctrina	243
3.3. Valoración personal	245

Capítulo V

LAS PRETENSIONES DECLARATIVAS
DE INCONSTITUCIONALIDAD

1. Las pretensiones declarativas	249
2. Historia de las pretensiones declarativas de inconstitucionalidad.....	252

2.1. Antecedentes en Occidente.....	252
2.2. Discusión y recepción de las pretensiones declarativas de inconstitucionalidad en Estados Unidos.....	255
2.3. Negativa inicial en la República Argentina.....	262
2.4. Reconocimiento de las pretensiones declarativas de inconstitucionalidad en la República Argentina.....	266
3. Características de la recepción de las pretensiones declarativas de inconstitucionalidad. El juicio sumario constitucional	270
4. Las pretensiones declarativas de inconstitucionalidad y el artículo 322 del CPCCN	274
4.1. La disposición normativa	275
4.2. Incertidumbre, duda y conflicto	277
4.3. Actualidad de la incertidumbre, no del daño.....	281
4.4. El daño o la amenaza deben ser ciertos (el acto en ciernes).....	282
4.5. El requisito de la subsidiariedad y su eliminación por el artículo 8 de la ley 26.944	283
5. Legitimación pasiva.....	288
6. Pretensiones mere declarativas y pretensiones declarativas de inconstitucionalidad.....	288

Capítulo VI

LA ACTUALIDAD DEL PLANTEO

1. Introducción.....	295
2. Sobre la terminología utilizada.....	298
3. Los planteos prematuros	301
3.1. El principio general.....	301
3.2. Elementos que configuran la actualidad del conflicto	305
3.3. La aptitud del planteo.....	306
3.4. La intensidad del daño.....	308
3.5. La relación entre la aptitud del planteo y la magnitud del daño	310
3.6. Recaudos negativos	312
3.7. Las dificultades frente al caso concreto	314
3.8. La promulgación de la ley y la actualidad del conflicto	319
3.9. Opiniones personales.....	328
4. Casos devenidos abstractos	329
4.1. La regla	329
4.2. Discusión sobre su jerarquía constitucional	333
4.3. Posibles excepciones o correcciones a la regla.....	338
4.4. Algunas conclusiones	357

Capítulo VII

LA LEGITIMACIÓN

1. Primera aproximación	362
2. La legitimación y la Constitución nacional.....	365
2.1. Apuntes sobre la discusión en la doctrina norteamericana.....	365
2.2. Antecedentes en la República Argentina	370
2.3. Vinculación entre la legitimación y los restantes elementos que configuran el caso judicial.....	374
3. Configuración de la legitimación	379
3.1. Perjuicio personal.....	381
3.2. La relación de causalidad y la posibilidad de remediar el perjuicio	388
4. Inadmisibilidad de reclamos fundados en los derechos de un tercero.....	390
4.1. La regla	390
4.2. Excepciones a la regla en la jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación	393
4.3. Apuntes sobre esta doctrina	395
5. Inadmisibilidad de las acciones populares.....	396
5.1. El principio general.....	396
5.2. Jurisprudencia en los EE.UU.....	398
5.3. Doctrina y jurisprudencia nacional	399
5.4. El caso "Colegio de Abogados de Tucumán".....	406
6. La legitimación procesal de los contribuyentes en el control de los fondos públicos.....	409
6.1. Precedentes de la Suprema Corte de los Estados Unidos..	410
6.2. Situación en Argentina.....	418
7. Demandas promovidas por legisladores.....	419
7.1. Distintos casos a considerar.....	419
7.2. La discusión en la doctrina nacional.....	423
7.3. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	425
7.4. Algunas consideraciones.....	430
8. La legitimación y los procesos colectivos.....	434
8.1. Introducción	434
8.2. El segundo párrafo del artículo 43	438
8.3. Aspectos particulares de legitimación para la protección del medio ambiente.....	463
9. Casos particulares de la legitimación de las provincias....	467
10. Legitimación pasiva.....	469
10.1. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	470
10.2. La situación en la doctrina	476

PARTE III
LAS CUESTIONES POLÍTICAS

Capítulo I

INTRODUCCIÓN

Introducción	481
--------------------	-----

Capítulo II

DESARROLLO DE LA DOCTRINA

Desarrollo de la doctrina	485
---------------------------------	-----

Capítulo III

CASOS PARTICULARES DE CUESTIONES
POLÍTICAS "NO JUSTICIABLES"

1. La intervención federal	489
2. Estado de sitio.....	493
2.1. Evolución en la jurisprudencia de la Corte Suprema.....	493
2.2. Sanción de la ley 23.098.....	497
2.3. Importancia de la Convención Americana sobre Derechos Humanos	498
3. El procedimiento de sanción de la ley	500
4. El juicio político	503
4.1. El juicio político como cuestión política no justiciable.....	503
4.2. Apertura limitada del control judicial	505
4.3. El control de la causal de destitución.....	507
5. Decisiones congresuales sobre la validez de las elecciones.....	507
6. La causa de la expropiación y su revisión judicial.....	509
6.1. La utilidad pública	509
6.2. Revisión judicial de la utilidad pública	512
7. Conflictos sobre límites	515

Capítulo IV

¿EXISTE UNA DOCTRINA DE LAS CUESTIONES
POLÍTICAS NO JUSTICIABLES? ¿LA NECESITAMOS?

1. Las distintas cuestiones políticas	519
2. La cuestión política como sinónimo de validez constitucional	520

3. La cuestión política como sinónimo de ausencia de caso judicial.....	526
4. La cuestión política como óbice al control de constitucionalidad.....	527
5. Conclusiones.....	529
BIBLIOGRAFÍA.....	533
