

ÍNDICE SUMARIO

SEXTA PARTE EL ESTADO NACIONAL

SECCIÓN I EL ESTADO NACIONAL

CAPÍTULO I ORIGEN LÓGICO DE LA SOCIABILIDAD POLÍTICA

1. Teorías sobre el origen lógico de la sociabilidad política.	11
A. El Estado como vocación social. Naturalismo	12
a) Naturalismo clásico.	13
b) Naturalismo teológico.	14
B. El Estado como necesidad social. Contractualismo	15
a) El contrato según Thomas Hobbes (1588-1679)	15
1º) Concepción antropológica en la situación precontractual.	15
2º) Términos del contrato.	16
3º) Tipo histórico de Estado emergente.	17
b) El contrato según John Locke (1632-1704)	17
1º) Concepción antropológica en la situación precontractual	17

2º) Términos del contrato.	18
3º) Tipo histórico de Estado emergente.	19
c) El contrato según Jean-Jacques Rousseau (1712-1778)	19
1º) Concepción antropológica en la situación precontractual	19
2º) Términos del contrato.	20
3º) Tipo histórico de Estado emergente.	20
C. El Estado como represión social.	20
2. Caracterización del Estado	24
A. Justificación	26
B. Legitimación	26
C. Nacionalitarismo.	27
D. Independencia	27
3. Naturaleza	28
A. Explicación física: el Estado como campo de poder.	28
B. Explicación orgánica: el Estado como <i>macroantropos</i>	28
C. Explicación formalista: el Estado como un sistema de normas jurídicas.	29
D. Mi opinión.	29

CAPÍTULO II

ORIGEN HISTÓRICO DE LOS ESTADOS NACIONALES

Introducción	31
1. El Estado-Nación en Europa.	
Los casos de Inglaterra y Francia	33
A. Unificación política, militar y económica	33
B. Desde el feudalismo al capitalismo.	
Incidencia de la burguesía comercial e industrial.	37
C. Influencia de la Reforma protestante	41
2. El Estado-Nación en América. Los casos de Estados Unidos de América y Argentina	45

A. Similitudes y diferencias.	45
B. El origen y las secuelas de la guerra civil.	46
a) Guerra civil y organización nacional	47
b) Guerra civil y desigualdades sociales	47

SECCIÓN II

CAPÍTULO III

EL RÉGIMEN POLÍTICO

1. El poder	53
A. Caracterización	53
B. Poder y legitimidad.	54
2. La representación. Origen y evolución histórica del mandato político representativo	55
A. De la interpretación a la construcción	56
B. Del mandato imperativo al mandato representativo.	59
C. Del egoísmo al altruismo	61
3. La democracia	63
A. Las respuestas incompletas.	63
a) La teoría de los valores	63
b) La teoría de los procedimientos	64
B. Puntos de contacto	66
a) La “procedimentalización” de los valores	68
b) La “valiosidad” de los procedimientos	69
C. Síntesis superadora	71
4. La república	72
A. Caracterización	72
B. La división de poderes como factor de reconocimiento de la república	73
a) Caracterización	73
b) Clasificación	74
1º) Criterio material u objetivo	75

2º) Criterio orgánico o subjetivo	76
3º) Criterio formal	76
4º) Mi opinión	76
c) Representatividad	77
d) División de poderes según la concepción dominante del Estado. Igualdad nominal y jerarquía fáctica de los poderes	77
5. Presidencialismo y parlamentarismo	78
A. Presidencialismo	78
B. Parlamentarismo	80
C. Los sistemas “intermedios”	82

CAPÍTULO IV

EL RÉGIMEN POLÍTICO ARGENTINO

Introducción	85
1. El régimen republicano argentino	86
A. División de poderes en la Constitución originaria	86
B. La reforma constitucional de 1994	88
C. Los llamados “poderes implícitos”	89
2. El régimen representativo argentino	91
A. Criterios de representación	91
B. Sistemas electorales	94
C. La representación partidocrática	96
a) Relación del representante con los partidos	97
1º) El planteo	97
2º) Mi opinión	98
b) Relación del representante con el pueblo-elector	99
1º) El planteo	99
2º) Mandato civil y mandato político	100
3º) Mi opinión	105
3. El régimen federal argentino	106
A. Federalismo y confederación	106
B. <i>Status</i> preconstitucional	107

4. El factor religioso en la Constitución Argentina.	112
A. Las relaciones institucionales entre la Iglesia y el Estado	112
B. El sistema constitucional argentino	114

SECCIÓN III

EL ESTADO NACIONAL ARGENTINO

CAPÍTULO V

PRESUPUESTOS DE LA ESTATIDAD. POBLACIÓN Y TERRITORIO

1. La población	119
A. Caracterización	119
B. Clasificaciones	120
C. Nacionalidad	120
a) Nacionalidad nativa.	121
b) Nacionalidad por opción	122
c) Nacionalidad por naturalización	123
d) Pérdida de la nacionalidad	125
e) <i>Status</i> igualitario de los nacionales.	126
f) Inexistencia de ciudadanía (nacionalidad) provincial	126
D. El indio en la Constitución	127
a) Los indios en la Constitución originaria de 1853/1860	127
b) La problemática indígena en la reforma constitucional de 1994.	129
E. El extranjero	132
2. El territorio	133
A. Caracterización	133
B. Dimensiones	134
C. El territorio en la Constitución Argentina	137

D. Las Islas Malvinas, Georgias del Sur y Sandwich del Sur y los espacios marítimos e insulares correspondientes.	138
a) El descubrimiento	139
1º) Virtualidad jurídica.	139
2º) El descubrimiento de las Islas Malvinas	140
b) La ocupación pacífica	140
1º) Virtualidad jurídica.	140
2º) La ocupación pacífica de las Islas Malvinas	141
c) La herencia colonial	142
1º) Virtualidad jurídica.	142
2º) El caso Malvinas	143
d) La continuidad geográfica.	143
1º) Virtualidad jurídica.	143
2º) El caso Malvinas	144
3. Territorio, población y construcción de la identidad	145
A. Influencia del territorio sobre la conducta humana	145
B. El exterminio de la población nativa	148
a) El camino <i>institucional</i>	149
b) El camino <i>integracionista</i>	149
c) El camino <i>de la conquista</i>	151
C. La inmigración	152
a) El proyecto alberdiano	152
b) La ley nacional 817 y su reglamentación	155
c) El régimen jurídico contractual de la colonización.	156
d) El impacto inmigratorio en números.	160

CAPÍTULO VI

FACTORES DE IDENTIFICACIÓN Y RECONOCIMIENTO

Introducción	165
1. El nombre	166
2. Los símbolos patrios	166
A. El valor de los símbolos	166
B. La bandera.	167

C. El escudo	168
D. El himno nacional	169
3. El idioma nacional	170
4. La moneda nacional	172
A. Caracterización	172
B. Funciones	173
C. Respaldo	174
a) Moneda en metal valioso	174
b) Moneda convertible	174
c) Moneda de curso forzoso	175
D. La moneda como atributo soberano del Estado nacional	176
a) Moneda y soberanía	176
b) Inconstitucionalidad de la adopción de una moneda extranjera como moneda nacional	178
c) Inconstitucionalidad de las llamadas pseudomonedas o cuasimonedas provinciales	180
d) Responsabilidad del Estado por no defender el valor de la moneda	181
5. Las tradiciones nacionales	183
A. La flor nacional	183
B. Las costumbres nacionales	184

SECCIÓN IV

CAPÍTULO VII

ESTADO Y GLOBALIZACIÓN

1. Globalización y vinculación entre los Estados	189
A. Los significados de la globalización	189
B. Desafíos	190
2. Los derechos estatales y la globalización	191
A. Formas puras e impuras de relación	191
a) Formas puras	191
b) Formas impuras	193
B. Las disposiciones constitucionales argentinas	194

3. Integración del orden jurídico nacional e internacional en el caso argentino	194
A. El margen de apreciación nacional	196
a) Caracterización	196
b) Actividad: ¿qué es apreciar?	196
c) Materialidad: ¿qué es lo que se aprecia?	197
d) Titularidad: ¿quién aprecia?	197
1º) El margen de apreciación nacional como “deferencia”	197
2º) El margen de apreciación nacional como “sustitución”	198
3º) El margen de apreciación nacional como “potestad”	198
4º) Mi opinión	198
e) Ejercicio	199
B. El “margen de apreciación nacional” en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia	201
4. La inmunidad de jurisdicción del Estado en el ámbito internacional	203
A. Jurisdicción nacional y soberanía	203
B. Inmunidad y prórroga de la jurisdicción conforme al Derecho Internacional y al Derecho nacional	205
a) El Derecho Internacional	206
b) La legislación argentina	209
5. Inmunidad de ejecución del Estado en el ámbito internacional	213

SECCIÓN V

CAPÍTULO VIII

LOS RECURSOS ECONÓMICOS DEL ESTADO

1. Caracterización	221
2. Clasificación	222
3. Los recursos económicos del Estado de acuerdo a la Constitución Nacional	223
4. Recursos tributarios	224
A. Límites constitucionales	224
a) Principio de <i>legalidad</i> (<i>nullum tributum sine lege</i>)	224

b) Principio de <i>igualdad</i>	226
c) Principio de <i>finalidad</i>	227
d) Principio de <i>no confiscatoriedad</i>	228
B. El impuesto	229
a) Definición	229
b) Características	231
c) Naturaleza jurídica	232
d) Clasificación	233
e) Los impuestos en el reparto de competencias dentro del Estado federal argentino conforme a la Constitución Nacional	234
1º) Facultades impositivas del gobierno federal	234
2º) Facultades impositivas de las provincias	235
C. La tasa	235
a) Definición	235
b) Caracteres	237
1º) Virtualmente indiscutibles en la doctrina y jurisprudencia	237
2º) Discutibles o dudosos	238
c) Monto	238
1º) Criterios de determinación	238
2º) Mi opinión	240
D. Las exenciones tributarias	242
a) Caracterización	242
b) Clasificación	243
c) Sujeto habilitado para eximir	244
5. La multa	246
A. Caracterización	246
B. Clasificación	247
6. Recursos derivados del crédito público	248
A. El crédito público	248
B. El empréstito público	249
a) Caracterización	249
b) Naturaleza jurídica	250
1º) El empréstito como <i>acto de soberanía</i>	251

2º) El empréstito como <i>contrato</i>	252
3º) Criterio ecléctico	255
c) Clasificación	256
7. Recursos derivados de la enajenación o administración de sus bienes	257
A. Bienes del Estado	257
a) Bienes del dominio público.	258
1º) Caracterización.	258
2º) Titularidad	259
3º) Debate en torno al rango jurídico de la normativa que debe determinar el listado de los bienes del dominio público	260
4º) Enumeración.	262
5º) Caracteres jurídicos	263
b) Bienes del dominio privado del Estado	265
B. Aprovechamiento económico	266
a) Bienes del dominio público.	266
b) Bienes del dominio privado	267
8. Recursos derivados de la actividad empresarial del Estado	267
9. El presupuesto	269
A. Caracterización	269
B. Funciones	272

SÉPTIMA PARTE

LA ORGANIZACIÓN INSTITUCIONAL DEL PODER

SECCIÓN I

PODER LEGISLATIVO

CAPÍTULO I

ESTRUCTURA. GARANTÍAS DE DESEMPEÑO

1. Caracterización	279
------------------------------	-----

A. Órgano.....	279
B. Órgano complejo.....	280
C. Órgano pluripersonal	280
D. Órgano representativo.....	280
E. Órgano deliberativo	281
2. La bicameralidad.....	281
A. Las razones de la bicameralidad.....	281
B. Las razones de la bicameralidad argentina.....	282
3. Cláusulas constitucionales referidas a la conformación de las Cámaras.....	283
A. Cámara de Diputados	283
a) Condiciones de elegibilidad	283
b) Duración del mandato. Reelección	284
c) Vacancia	284
d) Presidencia.....	284
B. Cámara de Senadores	285
a) Condiciones de elegibilidad	285
b) Duración del mandato. Reelección	285
c) Presidencia.....	286
d) Vacancia	286
C. Normas comunes a diputados y senadores	287
a) Incompatibilidades	287
b) Juramento	288
D. <i>Status</i> jurídico de las Cámaras	289
E. Las Comisiones Parlamentarias	289
F. Los bloques parlamentarios	290
4. Garantías de desempeño	290
A. Individuales.....	291
a) Remuneración	291
1º) Naturaleza.....	291
2º) Monto	292
b) Inmunidades	292
1º) Inmunidad de opinión.....	293
2º) Inmunidad de arresto	294
3º) Valoración	296

B. Colectivas	298
a) Tribunal de la incorporación de sus miembros	298
b) Tribunal disciplinario y de la exclusión de sus miembros	301
c) Elección de las propias autoridades	303
d) Competencia reglamentaria sobre su organización, funcionamiento y financiamiento	304
e) Potestad disciplinaria respecto de terceros	305
5. Dilemas de la representación parlamentaria	307
A. Los diputados y la representación de la Nación	307
a) La representabilidad de la Nación.	307
b) La sobrerrepresentación y la subrepresentación	307
1º) La regla y la excepción constitucionales	307
2º) Las excepciones infraconstitucionales	309
B. Los senadores y la representación de los intereses territoriales ...	310
a) Lealtad territorial y lealtad partidaria	310
b) Instrucciones y revocatoria de mandato por parte de las jurisdicciones representadas	311

CAPÍTULO II

COMPETENCIA

1. Clasificación de las funciones del Órgano Legislativo.	313
A. Clasificación de Badeni	313
B. Clasificación de Palazzo	314
C. Clasificación de Quiroga Lavié	314
D. Clasificación de Ramella	315
E. Clasificación de Sánchez Viamonte	316
F. Clasificación de Zarza Mensaque.	316
G. Mi opinión.	316
a) Clasificación estructurada a partir de la determinación clásica de la división de funciones	316
b) Clasificaciones estructuradas conforme al articulado de la Constitución.	317
1º) Clasificación desagregada	317
2º) Clasificación concentrada	318

c) Clasificación estructurada conforme a la naturaleza de las atribuciones reconocidas al órgano	319
1º) Función preconstituyente	319
2º) Función legislativa <i>stricto sensu</i>	320
3º) Función política de colaboración	324
4º) Función política de control	324
5º) Función institutiva	325
6º) Función jurisdiccional. El juicio político	325
7º) Función autoorganizativa	330
2. Tipología de las relaciones funcionales	331
A. Órganos	331
B. Actividades	331
C. Relaciones	332

CAPÍTULO III

FUNCIONAMIENTO

1. Sesiones	335
A. Caracterización	335
B. Tipos	336
C. Publicidad	337
D. <i>Quorum</i>	337
2. Reuniones simultáneas y conjuntas de las Cámaras. Asamblea Legislativa	338
3. Formas de expresar la voluntad del órgano	340
A. La Ley	340
B. El decreto	342
C. La resolución	342
D. La declaración	342
E. La comunicación	342
4. La ley	343
A. La oportunidad de la ley	343
a) La ley como invención atemporal del legislador	343
b) La ley como respuesta concreta de la sociedad	344

B. El procedimiento legislativo	345
a) Iniciativa	345
b) Etapa constitutiva	346
c) Eficacia	348
C. Las decisiones del Congreso en relación con las mayorías requeridas	350
a) El valor de los procedimientos	350
b) El procedimiento legislativo	350
c) Las hipótesis de procedimiento legislativo agravado previstas por la Constitución Nacional. Relación entre la importancia de los temas debatidos y el procedimiento legislativo.	351
1º) Mayoría absoluta	351
2º) Mayoría de dos tercios	352
3º) Doble votación	352
d) Mi opinión	353
D. Entrada en vigencia de las leyes: ¿cuestión civil o constitucional?	353
a) La cláusula del Código Civil y Comercial y su interpretación extensiva.	354
b) Mi opinión	355
E. La ley como proyecto y como reliquia	357
a) La complejidad del proceso legislativo.	357
b) La ley como síntesis y como residuo	358
c) Mi opinión	359
5. Control judicial del proceso parlamentario	360

SECCIÓN II

PODER EJECUTIVO

CAPÍTULO IV

ESTRUCTURA

1. El presidencialismo argentino	367
A. El pensamiento alberdiano	367

B. Régimen constitucional del presidencialismo argentino	368
a) La unipersonalidad del Ejecutivo	368
b) El vicepresidente	369
c) Condiciones de elegibilidad	369
d) Incompatibilidades	370
e) Remuneración	370
f) Residencia	370
g) Juramento	371
h) Duración en el cargo	371
i) Forma de elección	371
j) Reelección	372
k) Destitución.	372
l) Acefalía	372
C. Los ministros.	375
D. La incorporación del jefe de Gabinete de Ministros en la reforma constitucional de 1994	377
a) Lo político y lo administrativo. El jefe de Gabinete de Ministros como jefe de la Administración	377
b) La estrategia y la eficiencia. El jefe de Gabinete de Ministros como <i>primus inter pares</i> ministerial.	379
c) Lo permanente y lo contingente. El jefe de Gabinete de Ministros como “fusible” del sistema	382
d) Resumen ilustrativo.	384
e) La experiencia institucional	385
2. Debates constitucionales sobre el presidencialismo argentino	386
A. El debate sobre la elección directa del presidente y vicepresidente.	386
a) Marco teórico	386
b) Mi opinión	391
1º) El criterio de los “padres fundadores”	391
2º) Incidencia de la asimetría demográfica	393
B. El debate sobre la reelección presidencial	398
a) Marco teórico	398

b) El caso argentino	400
1º) La Constitución de 1853/1860	400
2º) La reforma constitucional de 1949	403
c) Mi opinión	404

CAPÍTULO V

COMPETENCIA

1. Jefaturas	407
2. Funciones	408
A. Función de representación	408
B. Función de gobierno	408
C. Función administrativa	409
a) Caracterización	409
b) La Administración Pública	410
c) La función administrativa del Poder Ejecutivo en la Constitución	413
D. Función legisferante	413
E. Función reglamentaria	414
a) Reglamento de ejecución	415
b) Reglamento autónomo	416
F. Función institutiva	417
G. Función jurisdiccional	417
3. Formas de expresar la voluntad del órgano	419
A. El decreto	419
B. La resolución	419
C. El mensaje	420

CAPÍTULO VI

EJERCICIO DE FUNCIÓN MATERIALMENTE LEGISLATIVA POR PARTE DEL PODER EJECUTIVO

Introducción	421
------------------------	-----

1. El ejercicio de la función materialmente legislativa antes de la reforma constitucional de 1994	422
A. La delegación legislativa.	422
B. Decretos de necesidad y urgencia (DNU)	426
C. Promulgación parcial de leyes	427
2. El ejercicio de la función materialmente legislativa a partir de la reforma constitucional de 1994	429
A. Los criterios del constituyente de 1994	429
B. El texto incorporado por la reforma constitucional de 1994	431
a) Modificaciones en la competencia legislativa del Poder Ejecutivo	431
b) El rol del jefe de Gabinete de Ministros en la materia.	432
c) La prohibición de la sanción ficta de leyes.	433
C. La experiencia institucional anterior a la reglamentación legislativa posconstitucional.	434
a) Validez.	435
1º) Delegación legislativa	435
2º) Decretos de necesidad y urgencia	436
3º) Promulgación parcial de leyes	439
b) Efectos atribuibles a las distintas conductas posibles del Poder Legislativo	440
D. La legislación infraconstitucional. Análisis crítico	443
a) Ponderación en la Comisión Bilateral Permanente.	444
1º) Decretos de delegación legislativa.	444
2º) Decretos de necesidad y urgencia (DNU)	445
3º) Decretos de promulgación parcial de leyes	446
b) Ponderación en las Cámaras del Congreso.	446
1º) Efectos de la decisión explícita de las Cámaras.	446
2º) Efectos del silencio legislativo.	448
3º) Efectos del rechazo de una Cámara	449
c) El control previsto por la ley, las facultades ordinarias del Congreso y el control judicial	451

SECCIÓN III
PODER JUDICIAL

CAPÍTULO VII
ESTRUCTURA

1. La función jurisdiccional y el Poder Judicial	457
A. La función jurisdiccional	457
B. Función jurisdiccional y Poder Judicial	458
C. El Poder Judicial como poder del Estado	460
2. Organización del Poder Judicial federal	461
A. Titularidad	461
B. Características	462
C. Corte Suprema de Justicia de la Nación	462
a) Rol institucional	462
b) Creación	465
c) Composición	465
d) Nombre de sus miembros	466
e) Condiciones de elegibilidad	467
f) Designación	467
g) Juramento	468
h) Presidencia	468
i) Reemplazo	469
j) Remoción	470
k) División de la Corte en salas	470
l) Funcionamiento interno. Autonomía funcional: poderes de reglamentación y de administración	472
D. Tribunales inferiores	472
a) Disposiciones constitucionales y legales relevantes	472
b) Designación de los jueces de tribunales inferiores a la Corte	475
c) Vacantes	475
d) Traslados	477
e) Remoción	479
f) El Poder Judicial de la Ciudad de Buenos Aires	480

E. El Consejo de la Magistratura.	482
a) Ubicación.	482
b) Integración.	483
c) Atribuciones.	486
3. La llamada “independencia” del Poder Judicial.	487
A. El significado de la “independencia”.	487
B. Inamovilidad en el cargo.	488
C. Intangibilidad de la remuneración.	491
4. Participación popular en la función judicial: el juicio por jurados.	492
A. ¿Se trata de un derecho personal o de un modelo institucional?	494
B. Su falta de reglamentación a nivel federal ¿ha derogado de hecho la institución?	495
C. Su aplicación en las provincias ¿es obligatoria o facultativa?	496
D. Tipos de juicio por jurados.	498
E. Tipos delictuales concernidos.	498
F. Argumentos de objeción y de afirmación del instituto.	499
a) Falta de argumentación explícita.	499
b) Ignorancia del Derecho.	500
c) Doble instancia obligatoria.	503

CAPÍTULO VIII

COMPETENCIA

1. Jurisdicción y competencia.	505
2. Justicia federal.	506
3. Clasificación de las causales de competencia federal.	507
A. Competencia por razón de la materia.	508
a) Las causas que versan sobre la Ley Suprema de la Nación.	508
b) Las causas de almirantazgo y jurisdicción marítima.	511

B.	Competencia por razón de las personas	513
a)	Los asuntos en que la Nación sea parte.	513
b)	Las causas relacionadas con los vecinos de provincia(s)	515
1°)	Hipótesis <i>ratione personæ</i> que involucran a un Estado extranjero	515
2°)	Hipótesis <i>ratione personæ</i> que no involucran a un Estado extranjero	517
3°)	Criterios aplicables a todas las hipótesis	519
c)	Causas relacionadas con los negocios particulares de un cónsul o vicecónsul extranjero	519
d)	Causas en las que la Corte tiene competencia originaria	520
C.	Competencia por razón del lugar	522
a)	Conforme al texto de la Constitución de 1853/1860	522
b)	Luego de la reforma constitucional de 1994.	523
4.	Competencia de la Corte Suprema de Justicia	525
5.	Las cuestiones políticas no judiciales	530
A.	Caracterización	530
B.	Hipótesis	532
C.	Mi opinión.	536

SECCIÓN IV

CAPÍTULO IX

MINISTERIO PÚBLICO

1.	Caracterización constitucional	541
2.	Inserción institucional	542
3.	Titularidad	545
4.	Ministerio Público Fiscal	545
A.	Misión	545
B.	Relaciones institucionales.	548
C.	Principios funcionales.	549
D.	Autarquía financiera	549
E.	Integración	550
F.	Inmunidades	551
G.	Estabilidad.	551

H. Titularidad	552
a) Denominación	552
b) Designación	552
c) Condiciones de elegibilidad	552
d) Remoción	552
e) Funciones y atribuciones	552
5. Ministerio Público de la Defensa	554
A. Misión	554
B. Relaciones institucionales	554
C. Principios funcionales	554
D. Autarquía financiera	555
E. Integración	556
F. Inmunidades	557
G. Estabilidad	558
H. Titularidad	558
a) Denominación	558
b) Designación	558
c) Condiciones de elegibilidad	559
d) Remoción	559
e) Funciones y atribuciones	559

SECCIÓN V

ÓRGANOS CONSTITUCIONALES DE PROMOCIÓN Y CONTROL

CAPÍTULO X

DEFENSORÍA DEL PUEBLO

1. Caracterización constitucional	565
2. Inserción institucional	567
3. Titularidad	568
4. Designación	568
5. Condiciones de elegibilidad	569
6. Duración del mandato	570
7. Incompatibilidades	570

8. Inmunidades.....	570
9. Remuneración	571
10. Remoción.....	571
11. Competencia	571
12. Legitimación procesal	572

CAPÍTULO XI

AUDITORÍA GENERAL DE LA NACIÓN

1. Denominación y legislación aplicable.....	575
2. Órganos sujetos al control de la Auditoría General de la Nación....	576
3. Tipos de control	577
A. Control externo	578
B. Control técnico	578
C. Control posterior	579
4. Estructura de la Auditoría General de la Nación.....	579
A. Inserción del órgano	579
B. Integración.....	580
C. Condiciones de designación	580
D. Forma de designación	580
E. Duración en el cargo	581
F. Remoción	581
5. <i>Status</i> de la Auditoría General de la Nación.....	581
6. Competencia	582

OCTAVA PARTE

EL FEDERALISMO ARGENTINO

SECCIÓN I

CAPÍTULO I

EL FEDERALISMO ARGENTINO

1. Caracterización del federalismo	589
A. La descentralización	589

B. El poder como contenido de la descentralización	590
C. El grado de descentralización propio del federalismo	591
2. Génesis del federalismo	593
A. El federalismo como técnica.	593
B. El federalismo como ideario.	595
C. El federalismo: ¿técnica o ideario?	596
D. Mi opinión sobre el federalismo argentino.	598
3. Causas del federalismo argentino	603
A. Interpretación materialista	603
B. Interpretación geográfica	604
C. Interpretación imitativa.	604
D. Interpretación genética	605
E. Interpretación pluralista	606
Anexo: Análisis crítico del listado de antecedentes unitarios que según Alberdi propiciaron la adopción de un sistema “mixto” (descentralización relativa) para el país	606
A. Antecedentes unitarios coloniales.	607
1º) Unidad de origen colonial de la población	607
2º) Unidad de creencias y culto religioso	607
3º) Unidad de idioma.	607
4º) Unidad de costumbres	607
5º) Unidad de legislación civil, comercial y penal, unidad administrativa y unidad judicial	609
6º) Unidad territorial	609
7º) Unidad de denominación	609
8º) Unidad financiera y de rentas y gastos	610
9º) Buenos Aires-Capital.	610
B. Antecedentes unitarios revolucionarios	610
1º) Unidad de creencias políticas.	610
2º) Unidad de principios republicanos	611
3º) Unidad de sacrificios, conducta, esfuerzos y acción en la guerra de la independencia	611
4º) Los pactos de unión general.	611

5º) Unidad de glorias y de reputación, unidad de colores simbólicos de la República, unidad de armas y de escudo. Unidad implícita, intuitiva, que se revela cada vez que se dice sin pensarlo: República Argentina, Territorio Argentino, Pueblo Argentino, y no República Sanjuanina, Nación Porteña, Estado Santafesino. En fin: la palabra “Argentina” .	611
6º) Unidad diplomática, externa o internacional, consignada en tratados celebrados con Inglaterra, con el Brasil, con Francia, etcétera, cuyos actos formarán parte de la constitución externa del país, fuera cual fuere. . . .	612
7º) Los “congresos, presidencias, directorios supremos y generales que, con intermitencias más o menos largas, se han dejado ver durante la revolución”	612
C. Balance crítico.	612

SECCIÓN II

SUJETOS JURÍDICOS DEL FEDERALISMO ARGENTINO

CAPÍTULO II

LAS PROVINCIAS

Introducción	617
1. Las provincias	618
A. Caracterización	618
B. Creación	618
C. <i>Status</i> jurídico	620
D. La igualdad jurídica de las provincias argentinas.	625
2. Relaciones entre las provincias y el Estado nacional	626
A. Relaciones de participación	626
B. Relaciones de coordinación (distribución de competencias).	627
C. Relaciones de subordinación	627
D. Federalismo dual y de concertación	629

E. El margen de apreciación local.	631
a) Caracterización	631
b) Actividad: ¿qué es apreciar?	631
c) Materialidad: ¿qué es lo que se aprecia?	632
d) Titularidad: ¿quién aprecia?	632
e) Ejercicio.	633
3. Conflictos históricos en la relación	
Estado nacional-provincias	634
A. El dominio y la jurisdicción de los recursos naturales	634
a) La fuente de regulación: desde el Código Civil a la Constitución	634
b) La titularidad: desde la propiedad privada a la propiedad estatal	635
c) Los recursos naturales en la reforma constitucional de 1994.	638
B. La coparticipación impositiva.	643
a) Consideraciones generales	643
1º) Caracterización.	643
2º) Ventajas e inconvenientes	644
b) La coparticipación tributaria en la reforma constitucional de 1994.	645
1º) Naturaleza jurídica	645
2º) Impuestos involucrados	646
3º) Criterios de reparto.	647
4º) Autoridad de control y fiscalización	649
5º) La disposición transitoria.	649
4. La intervención federal	651

CAPÍTULO III

LOS MUNICIPIOS

1. Caracterización	659
A. Ciudad	659
B. Municipio	660
C. Municipalidad	662

2. <i>Status</i> jurídico	663
A. La cláusula constitucional.	663
B. Los matices de la autonomía municipal en las provincias.	665
a) El contenido de la autonomía	665
b) Los alcances de la autonomía	665
1º) Grados de <i>autonormatividad constituyente</i>	665
2º) Grados de <i>autocefalía</i>	668
3º) Grados de <i>autarquía</i>	669
4º) Grados de <i>materia propia</i>	672
5º) Grados de <i>autodeterminación política</i>	674
C. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación sobre el alcance y contenido de la autonomía municipal en las provincias	676
a) Sobre <i>autocefalía</i>	676
1º) Caso “Municipalidad de Rosario c/Santa Fe, Provincia de s/Acción declarativa de inconstitucionalidad”	676
2º) Caso “Ponce, Carlos Alberto c/San Luis, Provincia de s/Acción declarativa de certeza”	676
3º) “Municipalidad de La Rioja c/La Rioja, Provincia de s/Amparo”	678
4º) “Grindetti, Néstor Osvaldo c/Edesur SA y otro s/Amparo colectivo”	679
b) Sobre <i>autarquía</i>	680
1º) “Estado nacional s/Su presentación en autos: «Quintela, Ricardo Clemente –intendente de la ciudad capital de la Provincia de La Rioja– c/Estado nacional s/Acción de amparo»”	680
2º) “Recurso de hecho deducido por la Municipalidad de La Rioja en la causa «Intendente municipal Capital s/Amparo»”	681
3º) “Municipalidad de la ciudad de La Banda c/Gobierno de la Provincia de Santiago del Estero”	683
4º) “Esso Petrolera Argentina SRL y otro c/Municipalidad de Quilmes s/Acción contencioso-administrativa”	685

5º) “Gasnor SA c/Municipalidad de La Banda s/Acción meramente declarativa. Medida cautelar”	686
6º) “Municipalidad de la ciudad Capital s/Casación”	687
7º) “Granja Tres Arroyos Sacafei c/Municipalidad de Río Cuarto s/Acción meramente declarativa de derecho”	688
c) Sobre <i>materia propia</i>	689
1º) “Recurso de hecho deducido por la Municipalidad de La Plata s/Inconstitucionalidad del dec.-ley 9111/78” . . .	689
2º) “Telefónica Móviles Argentina SA c/Municipalidad de Gral. Güemes s/Acción meramente declarativa de inconstitucionalidad”	690
3º) “Shi, Jinchui c/Municipalidad de la ciudad de Arroyito s/Acción declarativa de inconstitucionalidad”	693
d) Sobre <i>autodeterminación política</i>	694
1º) “Municipalidad de la ciudad de San Luis c/San Luis, Provincia de y Estado nacional s/Acción de amparo”	694
2º) “Asoc. Pers. Munic. Las Colonias c/Fed. Sind. Trab. Munic. Festrar y otros s/Acción de amparo”	695
3º) “Comunidad Mapuche Catalán y Confederación Indígena Neuquina c/Provincia de Neuquén s/Acción de inconstitucionalidad”	696
4º) “Municipalidad de General Roca s/Acción de inconstitucionalidad”	698

CAPÍTULO IV

LA CIUDAD DE BUENOS AIRES

1. <i>Status</i> jurídico. Introducción	701
A. Lo que la Ciudad de Buenos Aires no es	702
a) Un municipio al estilo de los municipios de provincia.	702
b) Una provincia	703
c) Una ciudad-Estado	705
B. La Ciudad de Buenos Aires como “ciudad constitucional federada”	706
2. La Ciudad de Buenos Aires como Capital Federal.	707

3. La Constitución (o Estatuto Organizativo)	
de la Ciudad de Buenos Aires	710
A. Las políticas especiales	711
B. Derechos políticos y participación ciudadana	712
a) El sufragio	712
b) Los partidos políticos	713
c) Mecanismos de participación ciudadana	714
C. El sistema de gobierno	715
a) Poder Legislativo	715
b) Poder Ejecutivo	717
c) Poder Judicial	719
D. El sistema de control	722

CAPÍTULO V

LA REGIÓN

1. Caracterización	725
A. Criterios	726
a) Criterio geográfico	726
b) Criterio económico	727
c) Criterio sociológico	727
d) Criterio jurídico	728
B. Valoración de los criterios	729
2. <i>Status</i> constitucional de la región en Argentina	731

NOVENA PARTE

SITUACIONES DE EXCEPCIÓN Y RÉGIMEN CONSTITUCIONAL

CAPÍTULO I

LAS SITUACIONES DE EXCEPCIÓN REGULADAS POR LA CONSTITUCIÓN

1. Situación permitida: el estado de sitio	739
A. Caracterización	739

B. Interpretación	740
C. Control	742
2. Situación prohibida: suma del poder público. Concesión de facultades extraordinarias.	744

CAPÍTULO II

LAS SITUACIONES DE EXCEPCIÓN NO REGULADAS O PARCIALMENTE REGULADAS POR LA CONSTITUCIÓN

1. Situación no regulada: la ley marcial	747
A. Caracterización	747
B. Aplicación en la Argentina	748
C. Mi opinión.	750
2. Situación parcialmente regulada: la(s) emergencia(s)	751
A. Caracterización	751
a) La emergencia como concepto jurídico	751
b) Emergencia y necesidad	752
c) Emergencia y permanencia	753
d) Emergencia y sorpresa	756
B. La emergencia en el Derecho Constitucional.	757
C. Presunción de legitimidad.	759
D. Efectos.	761
a) Sobre el principio de división de poderes	762
b) Sobre la relación entre sociedad y Estado.	763
E. Control judicial	765

CAPÍTULO III

DILEMAS JURÍDICOS GENERADOS EN EL JUZGAMIENTO DEL RÉGIMEN GUBERNAMENTAL DE 1976-1983

1. Descripción del régimen gubernamental de 1976-1983	769
A. Las notas distintivas del totalitarismo de Estado	770
B. Las notas distintivas del “Proceso”.	771

2. Tratamiento de la prescripción, la cosa juzgada, el <i>ne bis in idem</i> y la obediencia debida en el juzgamiento de los delitos de <i>lesa humanidad</i> cometidos entre 1976 y 1983.	774
A. La imprescriptibilidad de los delitos de <i>lesa humanidad</i>	774
a) El argumento del sentido de la prescripción.	774
b) El argumento del significado actualizado del artículo 18 de la Constitución Nacional.	776
c) El argumento del autojuzgamiento como juzgamiento viciado.	780
B. La invalidez de la cosa juzgada.	780
C. La inaplicabilidad del <i>ne bis in idem</i>	781
D. La obediencia debida.	783
a) La obediencia debida en el caso “Camps”.	784
1º) La especificidad del orden jurídico militar y el Derecho como sistema.	785
2º) La obediencia debida y el contexto histórico.	785
3º) Los delitos establecidos en la Constitución y el rol de los poderes constituidos.	786
4º) La abolición constitucional de la tortura y la dispensa infraconstitucional al torturador.	787
5º) El torturador como un burócrata.	788
b) El final de la impunidad.	789
3. Los beneficios previstos en la legislación y jurisprudencia penal general y los imputados y/o condenados por delitos de <i>lesa humanidad</i> . El criterio de la Corte Suprema de Justicia.	789
A. El plazo razonable.	789
B. La prisión domiciliaria.	790
C. Cómputo de la prisión preventiva (2 × 1).	792
4. Las reparaciones económicas a las víctimas de la dictadura militar.	795