ÍNDICE GENERAL

Presentación XIX
1. El Poder Judicial como poder apolítico XIX
2. Sobre la politicidad del Poder Judicial XX
3. Momentos de reflexión. Plan de esta obra XXII
4. Mirando hacia adelante XXIV

PRIMERA PARTE

INTRODUCCIÓN

CAPÍTULO I

EL PODER JUDICIAL Y EL EQUILIBRIO INSTITUCIONAL DE LOS PODERES DEL ESTADO

5. Introducción 3
6. El Poder Judicial como "poder-problema" 4
   a) El Poder Judicial, "poder huérfano y confundido" 4
   b) El Poder Judicial, poder débil 6
   c) El Poder Judicial, poder domesticado y acosado 7
   d) El Poder Judicial, poder dividido 9
7. Independencia, organización y gobierno del Poder Judicial 10
8. Mutaciones y transiciones 13
9. Problemas contemporáneos 15
   a) Asimilación 15
   b) Compatibilización 15
   c) Eficacia 16
10. Reexamen 16

CAPÍTULO II

¿EN NOMBRE DE QUIÉN SE ADMINISTRA LA JUSTICIA?

11. Introducción 19
12. ¿En nombre de quién se administra la justicia? 19

13. Las respuestas del derecho comparado: rey, jefe de Estado, pueblo, república, Nación 20
a) El Rey 20
b) El jefe de Estado 22
c) El Pueblo 22
d) El Estado 22
e) La República 23
f) La Nación 23
g) Fórmulas mixtas 23
14. Evaluación. Distintos planos del problema 24
a) La expresión "en nombre de..." como fuente de autoridad del juez... 24
b) La expresión "en nombre de..." como fuente de voluntad e imputación de la sentencia 26
15. Consideraciones finales 26

CAPÍTULO III

DEL JUEZ LEGAL AL JUEZ CONSTITUCIONAL

16. Introducción 29
17. El punto de partida: el "juez legal" 29
18. La devaluación de la Constitución 30
19. La transformación del "juez legal" en "juez constitucional". Primeros pasos 33
20. Los riesgos del "juez constitucional" 36
21. Una solución integral 37

SEGUNDA PARTE

VERTEBRACIÓN Y OPERATIVIDAD DEL PODER JUDICIAL

CAPÍTULO IV

PROBLEMAS ÉTICOS Y POLÍTICOS EN LOS SISTEMAS DE DESIGNACIÓN DE JUECES

22. Introducción 41
23. Las variables 42
24. El argumento del "poder político" 42
25. El argumento del "juez comprometido" 44
26. El argumento de la "deuda" (ética de la pleitesía) 45
27. Conclusiones. Los métodos profesionalizados de nominación 46
a) La Escuela Judicial 46
b) Los concursos 46
c) El Consejo de la Magistratura 47

CAPÍTULO V

PODER JUDICIAL: ¿INAMOVILIDAD PERMANENTE O INAMOVILIDAD TRANSITORIA?

28. Introducción 49
29. Razones en favor de la estabilidad transitoria 49
a) El argumento de la idoneidad 50
b) El argumento de la analogía con las funciones legislativas 50
c) El argumento democrático 51
30. Razones en favor de la estabilidad permanente 51
a) El argumento de la idoneidad 52
b) El argumento republicano-constitucional 52
31. Evaluación 55
32. El problema constitucional con relación al derecho público provincial. 58
a) Teoría de la inconstitucionalidad 60
b) Teoría de la constitucionalidad 60
33. Consideraciones finales 61
a) Art. 110 de la Constitución Nacional 61
b) Art. 18 de la Constitución Nacional 62
c) Art. 1º de la Constitución Nacional 62
d) Preámbulo: "afianzar la justicia" 63
34. Conclusiones 63

CAPÍTULO VI

LA DESVALORIZACIÓN MONETARIA Y EL PRINCIPIO CONSTITUCIONAL DE IRREDUCTIBILIDAD DE LAS COMPENSACIONES JUDICIALES

35. Introducción. Derecho público argentino 65
a) Orden racional 65
b) Orden provincial 66
36. Las razones del art. 110 de la Constitución Nacional 67
a) Independencia del Poder Legislativo 68
b) Independencia del Poder Ejecutivo 69
c) Independencia de los grupos de interés 69
d) Asegurar el principio de la inamovilidad 70
e) Asegurar un Poder Judicial calificado 70
f) Asegurar al juez una vida decorosa 71
g) Asegurar la eficacia y la ética judicial 71
h) Asegurar el valor real de las remuneraciones judiciales 71
37. Carácter del principio de intangibilidad de las remuneraciones judiciales 72
38. Aplicaciones del postulado 73
a) Impuestos 74
b) Impuntualidad en el pago 74

c) Pago en moneda legal 74
d) Incolumidad de la compensación y situación financiera del Estado. 75
39. La inflación y las compensaciones judiciales. Un "hecho previsto" por la Constitución 75
40. La desvalorización monetaria, disminución real de las compensaciones de la magistratura 77
41. Tesis del ajuste optativo 77
42. Tesis del ajuste operativo 78
43. Reconsideración del problema 79
a) En el plano normativo 79
b) En el orden fáctico 79
c) En el campo axiológico 79
44. Los avatares de una "cláusula profética" 80
45. Recepción de la doctrina en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación 81

CAPÍTULO VII

AUTARQUÍA JUDICIAL

46. Problemática económica del Poder Judicial. Impacto institucional y técnico 83
47. Remedios propuestos. Cláusula de la compensación. Cláusula de la nivelación. Cupo presupuestario mínimo 84
48. Autarquía judicial. El concepto de "autarquía" 87
49. Los órganos de la autarquía judicial. Eventuales escaramuzas entre la Corte Suprema y el Consejo de la Magistratura 88
50. Distintas versiones sobre la autarquía judicial. Autarquía como automantenimiento 89
51. Autarquía como fijación de remuneraciones 91
52. Autarquía como autoadministración 92
53. Conclusiones 95

CAPÍTULO VIII

PROBLEMAS DE ABSORCIÓN DE CAUSAS POR EL ÓRGANO SUPREMO DE CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

54. Introducción 97
55. Variables institucionales 98
56. La variable federal/unitaria 100
57. Otras variables 100
a) Factor demográfico 100
b) Factor económico 100
c) Factor cultural 101
d) Factor técnico 102

58. Los responsables 103
59. Las soluciones. "Solución de la no solución" 106
60. Soluciones aperturistas 106
a) División de la Corte en salas 107
b) La "Junior Court" 107
c) La solución tecnológica 108
61. Soluciones reduccionistas 109
a) Restricción constitucional o legal de la competencia de la magistratura constitucional 109
b) Restricción discrecional por la magistratura constitucional 110
c) La solución "pre Corte Suprema" 111
d) Las comisiones de admisión 112
62. Evaluación y conclusiones 113

TERCERA PARTE

EL PODER JUDICIAL ANTE LA SOCIEDAD

CAPÍTULO IX

PODER JUDICIAL Y SEGURIDAD

63. El binomio orden/seguridad. Variantes de la seguridad 119
64. Los grados de la seguridad. Seguridad jurídica y valor justicia 120
a) Primer nivel de seguridad jurídica 120
b) Segundo nivel 120
c) Tercer nivel 121
65. Los topes de la seguridad 121
66. Protagonistas de la seguridad. Seguridad "ejecutiva" 124
67. Seguridad "legislativa" 125
68. Seguridad "judicial" 126
a) Roles represivos 126
b) Roles creativos 127
69. Seguridad y confiabilidad en el Poder Judicial 129
a) Imparcialidad 129
b) Calidad técnica y ética 130
70. Los virus de la confiabilidad 131
71. Conclusiones 134

CAPÍTULO X

LOS ROLES DEL PODER JUDICIAL. ANTE EL ESTADO DE NECESIDAD

72. Introducción 137

73. Las vías de compatibilización entre la Constitución y el derecho de necesidad. Previsiones constitucionales 138
74. La doble lectura de la Constitución 139
75. La tesis de la distinta cotización de las reglas constitucionales 140
76. El estado de necesidad extra o *supra* constitucional 140
77. El derecho de necesidad y su evaluación por el Poder Judicial 142
78. La interpretación previsora de la Constitución 144
79. Contemplación nacional e internacional del derecho de necesidad 146
80. Conclusiones 147

CAPÍTULO XI

PODER JUDICIAL, ESTADO SOCIAL DE DERECHO Y "DERECHOS IMPOSIBLES"

81. Introducción. Derechos "imposibles" y derechos "imposibilitados" 149
82. Fuentes y causas de los derechos imposibles 150
83. ¿Por qué preocupan hoy los derechos imposibles? Una mirada al pasado próximo 151
84. Situación actual. La motorización de la Constitución 154
85. Balance y prospectiva. ¿Qué *no* es justiciable? 157

CAPÍTULO XII

LA REVISIÓN JUDICIAL DE LAS AMNISTÍAS (NUEVAMENTE EN TORNO AL REDISEÑO DE LAS FRONTERAS ENTRE LAS CUESTIONES POLÍTICAS JUSTICIABLES Y LAS NO JUSTICIABLES)

86. Amnistías constitucionales y amnistías inconstitucionales. Su evaluación por la judicatura 163
87. El derecho argentino 164
88. El derecho internacional. Distintas situaciones 166
89. Conclusiones. La confluencia de los derechos y el principio del tiempo preciso 169
90. Los avances del Poder Judicial en el terreno de las clásicas cuestiones políticas no justiciables 170

CUARTA PARTE

LOS FRENTES DE BATALLA

CAPÍTULO XIII

DESAFÍOS DE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL EN AMÉRICA LATINA

91. Introducción 175
92. El reto del cambio. Alternativas de aceptación, hibernación, gestación, transformación institucional, repotenciación, rechazo y mutación 175
93. El reto de la legitimidad 178
94. El reto de la convivencia 183
95. El reto de la supremacía 184
96. ¿Por qué puede un país no querer un Tribunal Constitucional? 185
a) Desinformación 185
b) Tradición e inercia 185
c) Presuntos perjuicios sistémicos 186
d) Inconducencia 186
97. Conclusiones 187

CAPÍTULO XIV

FÓRMULAS DE ARTICULACIÓN ENTRE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL Y LA ORDINARIA EN LATINOAMÉRICA. EL CASO DE BOLIVIA

98. Introducción. Un problema inevitable 189
99. Alternativas de solución. Asignación de roles 191
a) Monopolio de la jurisdicción constitucional 191
b) Distinción en función del momento: control preventivo (a cargo de la jurisdicción constitucional) y control reparador (por el órgano máximo de la judicatura ordinaria) 192
c) Distinción según el tipo de procesos, y de sus resultados 192
100. Reglas de preferencia 193
101. Mecanismos de vigilancia de las reglas de preferencia 194
102. Vías de evasión de las reglas de preferencia 194
103. El caso de Bolivia. Lanzamiento de la magistratura constitucional especializada 195
104. ¿Existe en Bolivia el sistema dual o paralelo de control de constitucionalidad? 197
105. Puntos de conflicto. El recurso directo de nulidad 199
106. La revisión de las sentencias de amparos 200
107. Vías de armonización. La cortesía constitucional, el principio de funcionalidad y la revisión excepcional, según el principio de conservación 201

108. Lineamientos posibles 203
109. Conclusiones 207

CAPÍTULO XV

EL CONGRESO Y LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL. LA INTERPRETACIÓN FINAL DE LA CONSTITUCIÓN

110. Introducción 209
111. Enunciación constitucional expresa del Congreso como intérprete de la Constitución 210
a) Declaración genérica de la aptitud interpretativa del Congreso 210
b) La interpretación congresional de la Constitución, como exégesis obligatoria 211
112. Elaboración consuetudinaria 213
113. Situaciones intermedias 215
114. Evaluación. Problemática de la "ley sentencia" 217

CAPÍTULO XVI

LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN Y LOS CONFLICTOS DE PODERES

115. Introducción. Concepto 223
116. Solución de los conflictos de poderes. Recetas antiguas 224
117. Recetas modernas 225
118. El caso argentino, en el orden federal. Doctrina jurisprudencial 225
119. Últimos aportes. "Unión Obrera Metalúrgica" y "Rodríguez, Jorge" 228
120. Reexamen 230
121. Evaluación. Beneficios y riesgos de una creación pretoriana 235

CAPÍTULO XVII

EL CONTRALOR JURISDICCIONAL DE LAS DECISIONES DE LOS INTERVENTORES FEDERALES, EN MATERIA DE REMOCIÓN DE MAGISTRADOS JUDICIALES

122. Facultad del poder federal para intervenir a los poderes judiciales locales. Distintas formas 239
123. Naturaleza del acto del comisionado federal que dispone la remoción de un juez provincial 241
124. Problemática del contralor judicial de las remociones de jueces decididas por los interventores federales. Teoría negativa 243
125. Teoría afirmativa. Contralor de la declaración de intervención 244
126. Contralor del acto de destitución de un juez 245
127. El caso "Edwin Eric Tissembaum" 247
128. Evaluación del fallo 250

a) Competencia 250
b) Facultades del comisionado nacional. Topes normativos y axiológico-políticos 251
c) Evaluación jurisdiccional del acto de destitución de un juez provincial 252
d) Conflicto entre el derecho local y el derecho de la intervención 252
129. Consideraciones finales 253
a) Sobre la posibilidad del interventor de remover a jueces provinciales 253
b) Sobre el procedimiento de destitución de jueces 254
c) Sobre la revisión judicial de la destitución resuelta por el comisionado federal 254
d) Sobre las indemnizaciones al juez destituido 255

CAPÍTULO XVIII

EL CONSEJO DE LA MAGISTRATURA EN LAS ÚLTIMAS REFORMAS CONSTITUCIONALES DE SUDAMÉRICA, CON ESPECIAL REFERENCIA AL CASO ARGENTINO

130. Introducción 257
131. Objetivos 258
132. Competencias. Designaciones, promociones y destituciones 259
a) Designaciones y ascensos judiciales 260
a.1. Órgano de nombramiento 260
a.2. Órgano de selección 260
a.3. Órgano de consulta 261
b) Régimen disciplinario y remoción de los jueces 261
133. Inspección 263
134. Administración del Poder Judicial 263
135. Roles legislativos 266
136. Otras funciones 266
137. Composición 267
138. La integración del consejo en Perú, en la Argentina y en Bolivia 269
139. El consejo y el gobierno del Poder Judicial 271
140. Patologías institucionales 273
141. *Addenda:* el Consejo de la Magistratura en el derecho público provincial argentino 274
a) Buenos Aires 275
b) Chaco 275
c) Chubut 276
d) Formosa 276
e) La Pampa 276
f) La Rioja 276
g) Río Negro 277

h) Salta 277
i) San Juan 278
j) San Luis 278
k) Santiago del Estero 278
l) Tierra del Fuego 278
m) Ciudad Autónoma de Buenos Aires 279
142. Evaluación. Experiencias 279

ADDENDA

CAPÍTULO XIX

¿EL FIN DE LAS CUESTIONES POLÍTICAS NO JUSTICIABLES? UN FALLO DE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL A PROPÓSITO DE LA "COALICIÓN" CONTRA IRAK

143. Introducción 285
144. El enunciado de una doctrina 285
145. Sobre las bases ideológicas de la doctrina de las *political questions* 287
146. Las razones de una crisis 290
147. El caso de la coalición contra Irak y su judicialización en Costa Rica. Los hechos 294
148. La sentencia de la sala Constitucional 296
149. Evaluación 299
150. El recurso al "dato sociológico" 303
151. Conclusiones 304

Índice temático 305