

ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO	7
PRESENTACIÓN	35

CAPÍTULO PRIMERO

LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA Y EL PAPEL DE LA LEY EN EL SISTEMA DEMOCRÁTICO

.....	41
1. Formación del poder legislativo	42
2. El principio representativo	48
3. Ley en sentido material y en sentido formal	54
4. Las transformaciones del Estado como consecuencia de la apertura del sistema democrático a nuevas fuerzas sociales	58
5. La aparición de la delegación legislativa en el ordenamiento constitucional: el caso de Francia	62
6. La adaptación interpretativa de la Constitución: el caso de la delegación legislativa en los Estados Unidos	68
7. La complejidad del gobierno contemporáneo	75
8. Las funciones de la ley y la delegación legislativa	80
9. Actualidad jurisprudencial del instituto de la delegación legislativa	84

CAPÍTULO II

EL "STATUS" CONSTITUCIONAL DE LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA PREVIO A LA REFORMA DE 1994

Normatividad y normalidad constitucional

A) *Introducción*

.....	89
-------	----

B) *La delegación legislativa en el sistema de fuentes del derecho*

10.	Constitución nacional	90
	a) La fisonomía de nuestro sistema político	90
	1. Rigidez constitucional y principios de separación de poderes y de corrección funcional	91
	2. El presidencialismo como forma de gobierno en nuestro sistema constitucional	99
	3. El principio de legalidad	101
	b) Las normas constitucionales	102
11.	La jurisprudencia sobre delegación legislativa a lo largo de las distintas etapas de la historia de la Corte Suprema	113
	a) Primera etapa (1863-1903)	114
	b) Segunda etapa (1903-1930)	116
	1. Caso "Jensen"	117
	2. Caso "Delfino"	118
	3. Caso "Bonevo"	120
	4. Caso "Caraccia"	121
	5. Caso "Cartagénova"	121
	6. Conclusiones de la etapa	121
	c) Tercera etapa (1930-1947)	122
	1. Caso "Novick"	123
	2. Caso "Pedro Bergés"	123
	3. Caso "The Z Steamship Company"	124
	4. Caso "Escudero"	126
	5. Caso "Schmidt"	127
	6. Caso "Cernadas"	127
	7. Caso "Maschio"	127
	8. Caso "Arjones"	128
	9. Caso "Cimadamore"	129
	10. Caso "Inchauspe"	129
	11. Caso "Waizelbaum"	130
	12. Otros casos	130
	13. Conclusiones de la etapa	130
	d) Cuarta etapa (1947-1955)	130
	1. Caso "Demarchi"	131
	2. Caso "Novello"	131
	3. Caso "Goldaracena"	132
	4. Conclusiones de la etapa	132
	e) Quinta etapa (1955-1958)	133
	1. Caso "Mouviel"	133
	2. Caso "Bruno"	135

f) Sexta etapa (1958-1966)	136
1. Caso "Lares"	136
2. Caso "Prattico"	137
3. Caso "Soete"	138
4. Conclusiones de la etapa	139
g) Séptima etapa (1966-1973)	139
1. Caso "Laboratorio Anodia"	139
2. Caso "Oliver"	140
3. Caso "Domínguez"	140
4. Caso "Potosí"	142
h) Octava etapa (1973-1976)	143
1. Caso "Banco Argentino"	143
2. Caso "Brochiero"	144
i) Novena etapa (1976-1983)	144
1. Caso "The American Rubber"	144
2. Caso "De Angelis"	145
3. Caso "Banco de Río Negro"	145
4. Caso "Ufito"	146
5. Caso "Pla"	147
6. Otros casos	147
j) Décima etapa (1983-1990)	148
1. Caso "Romero de Martino"	148
2. Caso "Moure"	149
3. Caso "Teletour"	150
4. Caso "Beveraggi de la Rúa"	150
5. Caso "Conevial"	150
6. Caso "Fabris"	151
7. Caso "Soler"	154
8. Caso "Verónica"	156
9. Caso "Cerámica San Lorenzo"	157
10. Caso "D'Anna"	158
11. Caso "Arenera El Libertador"	158
12. Caso "Firpo"	159
13. Caso "Legumbres"	160
14. Caso "Porceli"	160
15. Conclusiones de la etapa	161
k) Undécima etapa (desde 1990)	161
1. Fallos anteriores a la reforma constitucional de 1994	161
I. Caso "Peralta"	161
II. Caso "UBA"	163
III. Caso "Massalín Particulares"	165
IV. Caso "Agüero"	166
V. Caso "Arpenar"	168
VI. Caso "Casier"	168

VII. Caso "Propulsora Siderúrgica"	169
VIII. Caso "Martiré"	169
IX. Caso "Banco Shaw"	170
2. El caso "Cocchia"	171
I. Voto mayoritario conjunto (doctores Barra, Cavagna Martínez, Nazareno y Moliné O'Connor)	173
II. Voto del doctor Boggiano	179
III. Voto en disidencia de los doctores Fayt y Belluscio	186
IV. Disidencia del doctor Petracchi	194
3. Los fallos posteriores a 1994	197
I. Caso "Cafés La Virginia"	198
II. Caso "Czerniecki"	201
III. Caso "Defensor del Pueblo de la Nación"	201
IV. Caso "Monges"	204
V. Caso "Smith"	207
VI. Caso "Tobar"	208
VII. Otros casos	210
1) Conclusiones sobre la jurisprudencia de la Corte Suprema sobre delegación legislativa	211
12. La práctica legislativa	215
13. La opinión de la doctrina	220
a) Consideraciones generales	220
b) La opinión de algunos autores	221
1. Bielsa	221
2. Linares Quintana	222
3. Bidart Campos	223
4. Ekmekdjian	224
5. Sagüés	225
6. Bianchi	226
7. Quiroga Lavié	228
8. Dictamen del Consejo para la Consolidación de la Democracia	229
<i>C) Algunos datos de la normalidad constitucional</i>	
14. El marcado presidencialismo de nuestro sistema político	231
15. Las funciones de gobierno y la dinámica del proceso político	232
16. Los gobiernos de facto	242
17. La participación del Poder Ejecutivo en la iniciativa legislativa	243

18. La práctica de los decretos de necesidad y urgencia ... 243

D) Conclusiones

..... 246

ANEXO AL CAPÍTULO II

Opinión Consultiva 6/86 (Corte Interamericana de Derechos Humanos) 249

CAPÍTULO III

LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA EN LA CONVENCION
CONSTITUYENTE DE 1994

19. Introducción 255

20. Las opciones del constituyente y su decisión final 256

21. La génesis del actual artículo 76 260

22. La delegación legislativa en el derecho comparado y en el derecho público provincial 263

 a) Régimen de la delegación legislativa en las constituciones extranjeras 264

 1. Italia 264

 2. Alemania 264

 3. España 265

 4. Brasil 267

 5. Chile 268

 6. Colombia 271

 b) La delegación legislativa en las constituciones provinciales argentinas 271

23. Los proyectos presentados en la Asamblea Constituyente 282

 a) Proyecto del convencional Revidatti 283

 b) Proyecto del convencional Quiroga Lavié 284

 c) Proyecto del convencional Antonio Hernández 285

 d) Proyecto de los convencionales Armagnague y Llaver 287

 e) Proyecto de los convencionales Álvarez y Zaffaroni .. 287

 f) Proyecto de los convencionales Juan Pablo Cafiero y Martínez Sameck 288

 g) Proyecto de los convencionales Kesselman y otros .. 288

 h) Proyecto de los convencionales Conesa Mones Ruiz y otros 289

 i) Proyecto de los convencionales Saravia Toledo y otros 291

 j) Proyecto del convencional Castillo Odena 294

 k) Proyecto de los convencionales Llano y otros 297

l)	Proyecto de los convencionales Estévez Boero, Bravo y La Porta	303
m)	Proyecto del convencional Cullen	303
n)	Consideraciones en torno a los proyectos presentados	306
24.	Los debates sobre la delegación legislativa en la Asamblea Constituyente	307
a)	El debate en la Comisión de Coincidencias Básicas .	307
b)	El debate en la sesión plenaria	309
1.	Intervención del convencional García Lema	310
2.	Intervención del convencional Conesa Mones Ruiz	310
3.	Intervención del convencional Winter	311
4.	Intervención del convencional Cornet	311
5.	Intervención del convencional Llano	312
6.	Intervención del convencional Castillo Odena ...	312
7.	Intervención del convencional Pose	314
8.	Intervención del convencional Quiroga Lavié ...	314
9.	Intervención de la convencional Carrió	319
10.	Intervención del convencional Estévez Boero ...	319
11.	Intervención del convencional Cáceres	320
12.	Intervención del convencional Agud	320
13.	Intervención del convencional Maqueda	321
14.	Intervención del convencional Natale	321
15.	Intervención del convencional Mestre	322
16.	Valoración final	322
25.	La delegación legislativa en el marco de las demás reformas introducidas a la Constitución nacional	322
a)	Las líneas fundamentales de la reforma constitucional	323
b)	El Núcleo de Coincidencias Básicas	327
c)	Cláusulas constitucionales que pueden tener algún punto de contacto con el régimen de la delegación legislativa	335
26.	Conclusiones	344
ANEXO AL CAPÍTULO III		
1.	Resumen sobre el tratamiento de la delegación legislativa en la Convención Constituyente de 1994	346
a)	Artículo 2º, punto G, ley 24.309	346
b)	Dictamen de comisión nº 21	346
c)	Dictamen de comisión de redacción nº 6	347
d)	Texto definitivo del artículo 76 de la Constitución de 1994, acerca de la delegación legislativa	347
2.	Declaración sobre la necesidad de la reforma de la Constitución nacional. Ley 24.309	347

CAPÍTULO IV

EL NUEVO RÉGIMEN CONSTITUCIONAL
DE LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA

27.	Introducción	359
28.	Sentido general del nuevo régimen constitucional sobre delegación legislativa en relación con el anteriormente vigente	365
	a) Opinión de los autores	366
	b) Nuestra opinión	367
29.	¿Qué clase de delegación permite el nuevo régimen constitucional?	369
	a) Distintas posturas de la doctrina	369
	b) Nuestra opinión	372
30.	Concepto de materias determinadas de administración .	376
	a) La opinión de la doctrina	377
	b) El concepto de "materia determinada de administración" en las leyes 25.148, 24.629 y 25.414	381
	c) Nuestra opinión	385
31.	El concepto de emergencia pública del artículo 76	386
	a) La opinión de la doctrina	388
	b) La noción de emergencia pública en las leyes 25.414 y 25.561	390
	c) Nuestra opinión	393
32.	Materias excluidas de la posibilidad de delegación	395
	a) La opinión de los autores	395
	b) La práctica legislativa	401
	c) Nuestra opinión	403
33.	Concepto de "bases de la delegación que el Congreso establezca"	408
	a) Opinión de la doctrina	409
	b) La práctica legislativa	413
	c) Nuestra opinión	415
34.	La fijación del plazo	418
	a) Opinión de los autores	418
	b) Práctica legislativa	421
	c) Nuestra opinión	422
35.	El sujeto pasivo de la delegación	425
	a) La opinión de la doctrina	426
	1. Autores que no admiten en ningún caso la delegación de segundo grado	426
	2. Autores que admiten total o parcialmente la delegación de segundo grado	429

b)	La práctica legislativa	434
c)	La jurisprudencia	436
	1. Caso "Goodyear"	436
	2. Caso "Agroinvesta"	437
d)	Dictámenes de la Procuración del Tesoro	438
e)	Nuestra opinión	439
36.	Posibilidad de la subdelegación	444
a)	La opinión de los autores	444
b)	Jurisprudencia: los casos "Arce" y "Simoneli"	446
	1. Caso "Arce"	447
	2. Caso "Simoneli"	454
c)	Opinión personal	455
37.	El control de la delegación legislativa por la Comisión Bicameral Permanente y el Congreso	455
a)	La opinión de los autores	457
b)	Práctica legislativa	461
c)	El proyecto de ley sobre la Comisión Bicameral Permanente	463
d)	Opinión personal	463
38.	Jerarquía normativa del reglamento delegado	473
39.	Posibilidad constitucional de la descentralización normativa de carácter permanente	474
a)	Planteo del problema	474
b)	Disposiciones constitucionales	477
c)	Jurisprudencia de la Corte Suprema	478
d)	Opiniones de algunos doctrinarios	480
e)	Opinión personal	482
40.	Conclusiones del capítulo	486

CAPÍTULO V

LA CLÁUSULA TRANSITORIA OCTAVA
Y LA LEY 25.148

41.	Introducción	487
42.	Cuestiones que plantea la interpretación de la cláusula transitoria octava	489
a)	¿Caducidad de las delegaciones legislativas o de la legislación delegada?	490
b)	Posibilidad de una ratificación legislativa general ...	494
43.	La decisión del Congreso: génesis, debate y sanción de la ley 25.148	496
a)	El trámite de aprobación de la ley 25.148	496
b)	El texto de la ley 25.148	499
c)	Los debates en las Cámaras del Congreso	500

44. Análisis de la ley 25.148	510
a) El artículo 1º de la ley 25.148: la renovación de las delegaciones legislativas preexistentes	510
b) El artículo 2º: el concepto de materias determinadas de administración	514
c) El artículo 3º: la ratificación de la totalidad de la legislación delegada preexistente dictada como consecuencia de delegaciones legislativas anteriores a la reforma	516
d) El artículo 4º: la distinción definitiva entre reglamentos delegados y ejecutivos	517
45. Una nueva renovación de las delegaciones legislativas preexistentes: la ley 25.645	518
46. Conclusiones	519

CAPÍTULO VI

LA LEY 25.414 DE DELEGACIÓN DEL EJERCICIO DE ATRIBUCIONES LEGISLATIVAS

.....	521
47. La voluntad del legislador como primer momento en la aplicación de la Constitución	522
48. El contexto político de la sanción de la ley 25.414	525
49. El debate parlamentario	527
50. Análisis de la ley 25.414	532
a) Materias determinadas de administración	533
b) Emergencia	537
51. El uso de las facultades delegadas por parte del Poder Ejecutivo Nacional	541
52. Análisis de algunos decretos en particular	548
a) Convenios de competitividad	549
b) La Carta Orgánica del Banco Central y el Estatuto de la AFIP	550
c) Decreto 804/01 de desregulación eléctrica	553
d) Decreto 1387/01 (plan económico de noviembre de 2001)	557
e) La baja de las contribuciones patronales	560
f) Otros supuestos particulares	564
53. Algunas conclusiones	567

ANEXO AL CAPÍTULO VI

1. Cuadro comparativo entre el proyecto del Poder Ejecutivo Nacional y la ley 25.414	569
2. Decretos dictados en virtud de las facultades delegadas, ordenados según su publicación en el Boletín Oficial	574

CAPÍTULO VII

LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA
EN LA LEY 25.561

54. Debate parlamentario y sanción de la ley	583
55. Análisis de la norma	589
56. Las primeras aplicaciones de la ley por el Poder Ejecutivo y la actuación de la Corte Suprema	595
57. El decreto 214/02 y la regulación del sistema cambiario y financiero	601
58. El ejercicio del resto de facultades delegadas por la ley 25.561	608
59. Balance preliminar de la ley 25.561	610
60. Caso "Provincia de San Luis"	612

CAPÍTULO VIII

LA DELEGACIÓN EN EL ÁMBITO DE LOS TRATADOS
INTERNACIONALES

Los acuerdos ejecutivos delegados

A) *Introducción*

61. Tensión entre normatividad y normalidad constitucional	625
62. Principales cuestiones a examinar	626

B) *Los acuerdos ejecutivos en la realidad
constitucional argentina*

.....	627
63. Noción de "acuerdo ejecutivo"	628
a) Concepto	628
b) Diferencia con la "forma simplificada" de celebrar tratados	628
64. Características principales	629
65. Creciente importancia y proliferación de los acuerdos ejecutivos	630
66. Clases de acuerdos ejecutivos. Los acuerdos ejecutivos delegados	635
a) Acuerdos ejecutivos "autónomos"	636
b) Acuerdos ejecutivos "reglamentarios" de una ley o un tratado anterior	637
c) Acuerdos ejecutivos "delegados" ("autorizados" o "habilitados") por una ley, o por un tratado marco aprobado por ley	637

d) Acuerdos ejecutivos “provisionales por razones de urgencia”	638
<i>C) Legitimidad constitucional de los acuerdos ejecutivos delegados</i>	
.....	639
67. La Constitución nacional	640
a) Fisonomía del sistema constitucional	641
b) Normas constitucionales	641
c) Pautas y directivas constitucionales en torno de los acuerdos ejecutivos delegados	647
1. Otras negociaciones	647
2. Las potestades propias del Poder Ejecutivo	648
3. Distinción de funciones en el plano interno e internacional	649
4. Los poderes implícitos del Congreso, reconocidos en el artículo 75, inciso 32 de la Constitución nacional	650
5. Aplicación analógica del artículo 76 de la Constitución nacional	651
6. Los mecanismos de control	656
68. Los tratados internacionales	657
a) Convención de Viena sobre el Derecho de los Tratados entre Estados (1969)	658
b) Convención de Viena sobre el Derecho de los Tratados con Organizaciones Internacionales (1986)	665
c) Tratado de Montevideo de 1980 (ALADI) y Tratado de Asunción de 1991 (Mercosur)	665
1. Tratado de Montevideo de 1980	666
2. Tratado de Asunción de 1991	669
d) Otros tratados	673
1. Convenios de ingreso y creación del Fondo Monetario Internacional	674
2. Constitución y Convenio de la Unión Internacional de Telecomunicaciones	676
3. Convención del Derecho del Mar	677
4. Otros acuerdos o tratados	678
69. Las leyes de la Nación que expresa o implícitamente hacen referencia a acuerdos ejecutivos	679
a) Ley 24.080 de Publicación de Tratados y Convenios Internacionales	680
b) Ley 19.865	682
c) Ley de Ministerios	683
d) Ley 24.156 de Administración Financiera y Sistemas de Control del Sector Público Nacional	685

e)	Leyes anuales de presupuesto	689
f)	Ley 11.672, Complementaria Permanente de Presupuesto	690
g)	Ley Federal de Pesca 24.922	691
h)	Ley 24.575, sobre el régimen especial para las importaciones del Mercosur	693
70.	La jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación y los tribunales inferiores	694
a)	“William A. Todd”	694
b)	“Campos, Jorge R. y otros c/ANA”	696
c)	“Cafés La Virginia S.A.”	701
d)	“Brunicardi, Adriano C. c/Banco Central”	706
e)	“Miguel A. Dotti y otro”	711
f)	“Mercedes Benz Argentina S.A. c/ANA”, y “Recurso de hecho deducido por Volkswagen Argentina S.A. continuadora de Autolatina Argentina S.A. en la causa Autolatina Argentina S.A.”	716
g)	“Casime, Carlos A. c/Estado nacional”	717
71.	La práctica constitucional	723
72.	Dictámenes de la Procuración del Tesoro de la Nación .	724
a)	Dictamen 76:272 (28/2/61)	725
b)	Dictamen 84:150 (11/2/63)	726
c)	Dictamen 103:199 (21/11/67)	727
d)	Dictamen 113:97 (20/4/70)	728
e)	Dictamen 127:178 (31/10/73)	729
f)	Dictamen 134:327 (2/9/75)	730
g)	Dictamen 139:197 (19/11/76)	730
h)	Dictamen 135:406 (17/12/75)	731
i)	Dictamen 189:091 (19/6/89)	733
j)	Dictamen 201:131 (21/5/92)	735
k)	Dictámenes 225:174 (16/6/98) y 232:296 (16/3/00) ...	737
l)	Otros dictámenes	739
73.	La opinión relevante de la doctrina sobre la materia ..	740
a)	González Calderón	740
b)	Sève de Gaston	741
c)	Goldschmidt	742
d)	Ekmekdjian	743
e)	Bidart Campos	744
f)	Vanossi y Dalla Vía	745
g)	Lascano	746
h)	Sagüés	747
i)	De la Guardia	747
j)	Barberis	747
k)	Bianchi	748

l) Sola	749
m) Gelli	749
n) Barra	749
74. El derecho comparado	750
a) Estados Unidos	750
b) España	752
c) Perú	752
d) Chile	754
75. Nuestra opinión acerca de las condiciones de legitimidad constitucional de los acuerdos ejecutivos delegados	755
a) Son constitucionales	755
b) Integran nuestro ordenamiento jurídico	757
c) Son instrumentos necesarios y eficaces de gobierno .	758
d) Deben estar sujetos a límites y condiciones de legitimidad	759
e) Deben estar sometidos a control administrativo, legislativo y judicial	761
1. El control administrativo	761
2. El control legislativo	763
3. El control judicial	767

D) *Jerarquía normativa de los acuerdos ejecutivos delegados*

.....	771
76. Opinión de Alberto Bianchi	772
77. Nuestra opinión	773
a) Examen previo de los fundamentos jurisprudenciales para reconocer a los tratados internacionales jerarquía superior a la ley	774
1. Doctrina de "Ekmekdjian c/Sofovich"	774
2. Doctrina de "Cafés La Virginia"	776
b) Enunciado del principio general	777
c) Verificación del principio general en relación con el resto de las normas	778
1. Relación con la Constitución nacional. Supremacía constitucional	778
I. La doctrina del caso "Ekmekdjian"	779
II. La doctrina del caso "Fibraca"	781
2. Relación con los tratados aprobados por ley	782
3. Relación con las leyes de la Nación	785
4. Relación con otros acuerdos ejecutivos	787
5. Relación con reglamentos del Poder Ejecutivo ...	788
6. Relación con el derecho provincial o local	789

E) *Conclusiones del capítulo*

.....	789
-------	-----

CAPÍTULO IX

CONCLUSIONES

78. La función legislativa en el gobierno moderno	791
79. Las distintas clases de delegación legislativa	794
80. Propuesta de régimen constitucional de la delegación le- gislativa	797
a) Régimen constitucional de la delegación legislativa ..	798
b) Propuesta de régimen constitucional de los acuerdos eje- cutivos	799
 BIBLIOGRAFÍA	 801