



## INDICE GENERAL

Prólogo del Dr. Alfonso Santiago	IX
Preliminar	XXI

### PARTE PRIMERA: PARTE GENERAL

#### Capítulo I NOCIONES INTRODUCTORIAS

Por *Estela B. Sacristán*

I. Objetivo y plan de exposición	3
II. Poder, Estado, Constitución, poderes u órganos constitucionales	3
III. Poder Judicial. Orden local. Orden nacional. Organización de la justicia federal	5
IV. Corte Suprema de Justicia de la Nación	5
V. Competencia originaria y apelada; ordinaria y extraordinaria	6
VI. Vocalías	9
VII. Secretarías judiciales	11
VIII. Trabajo interno	11
IX. Tribunales nacionales	14
X. Salas. Vocalías	14
XI. Trabajo interno	15
XII. Juzgados federales. Trabajo interno	17
XIII. Tribunales colegiados. Quórum. Mayoría	18
XIV. Concepto de: voto, disidencia, disidencia parcial, disidencia de fundamentos "Dessy, Gustavo Gastón s/ hábeas corpus"	20
XV. Orden de circulación y de votación	22
XVI. Noción de: sentencia, resolución, fallo, decisión, holding	26
XVII. Abreviaturas usuales	26
XVIII. Ministerio Público	27
XIX. Anatomía de un fallo de la Corte Suprema. Lectura de un fallo	27
a) Primera lectura. Quién y cuándo	30
b) Segunda lectura. Colores	39
c) Tercera lectura. Ficha	39
XX. Aplicación	40
	41

#### Capítulo II

#### LA JURISPRUDENCIA Y LA DOCTRINA COMO FUENTES DEL DERECHO

Por *Mariano J. Fernández*

I. Objetivo y plan de exposición	43
II. Fuentes del Derecho. Diversas acepciones del término "fuente" Concepto de fuente. Principios	43
III. Clasificación. Fuentes formales y materiales. Enumeración de las fuentes	47
IV. Enumeración de las fuentes	50
V. La jurisprudencia. Diversas acepciones	52
a) Common law	54
b) Sistema continental	54
c) Síntesis	55
VI. La jurisprudencia como fuente formal material	55
VII. Doctrina. Diversas acepciones. La doctrina como fuente formal material	56
a) Doctrina de los tribunales	56
b) Doctrina de los autores	58

VIII. El juez y la sentencia	58
a) Modos de designación y requisitos	59
b) Deberes del juez	60
c) Facultades del juez	61
IX. Significado social de la sentencia	64
X. Aplicación (I)	65
"Ledesma María Leonor c. Metrovías S.A."	66
XI. Aplicación (II)	71
"R., M. c. R., J. s/aumento de cuota alimentaria	71

## PARTE SEGUNDA: JURISPRUDENCIA

### Título I

#### La sentencia - el precedente

### Capítulo III

#### La SENTENCIA (I)

Por *Mariano J. Fernández*

I. Plan de exposición	83
II. Alcance y sentido de la sentencia	83
III. De la individualidad de la sentencia a su generalidad como fuente	84
IV. Determinación de la analogía o similitud de casos	85
V. Efectos de la textura abierta del lenguaje	86
VI. Estructura de la sentencia	88
a) Resultandos	88
b) Considerandos	88
c) Parte dispositiva o fallo	89
VII. Forma de presentación de los fallos. Forma escrita o verbal	90
a) Forma escrita o verbal	90
b) Otro ejemplo	91
VIII. Motivación. Votos. Relativa utilidad de los sumarios	92
a) Motivación	92
b) Votos	94
c) Sumarios	96
IX. Efectos de la sentencia. Cosa juzgada	96
a) Cosa juzgada	97
b) Fundamento	98
c) Límites a la cosa juzgada	99
d) Requisitos de la cosa juzgada	100
e) Elementos de la cosa juzgada	100
f) Revisión de la cosa juzgada	100
X. Aplicación (I)	101
"Saguiry Dib"	101
XI. Aplicación (II)	112
"Bahamondez, Marcelo"	112

### CAPÍTULO IV

#### LA SENTENCIA (II)

Por *Marcela Monti*

I. Objetivo y plan de exposición	125
II. Aspectos semánticos, sintácticos y pragmáticos	125
a) Sintaxis	126
b) Semántica	129
c) Pragmática	132
III. Lectorabilidad	134

IV. Destinatarios expertos y no expertos	137
V. Expresiones latinas usadas en sentencias judiciales	138
VI. Citas	139
VII. Aplicación (I)	141
"T., Lidia c. Aguas Argentinas S.A. y otro s/ daños y perjuicios"	142
VIII. Aplicación (II)	146

CAPÍTULO V  
LA JURISPRUDENCIA COMO FUENTE (I)  
Por *Mariano J. Fernández*

I. Plan de exposición	147
II. El razonamiento jurídico	147
III. Jurisprudencia contradictoria y cambios jurisprudenciales	148
IV. La jurisprudencia como reiteración o como decisión del tribunal superior	150
V. Variaciones jurisprudenciales	151
VI. Modalidades de la jurisprudencia en la aplicación de las leyes	152
VII. Modalidades de la jurisprudencia en el derecho jurisprudencial	154
VIII. Unificación de la jurisprudencia	155
IX. Técnicas para uniformar la jurisprudencia	156
a) Recurso de casación	156
b) Recurso extraordinario	158
c) Fallos plenarios	164
X. Jurisprudencia obligatoria	166
XI. Interpretación de la jurisprudencia	167
XII. Aplicación (I)	167
"Frías, Natividad"	168
XIII. Aplicación (II)	179
"Administrador de la Aduana de Campana s/ denuncia"	179

Capítulo VI  
Trascendencia de la jurisprudencia  
Por *Florencia S. Ratti Mendaña*

I. Planteo y plan de exposición	181
II. La jurisprudencia ante las materias codificadas y las materias no codificadas	182
III. Modelos de jueces	184
a) Júpiter	184
b) Hércules	184
c) Hermes	185
d) La cuestión ética: legitimidad de Hermes	186
e) Hermes y la toma de conciencia universal	187
IV. El caso del Derecho Constitucional y del Derecho Procesal Constitucional	187
a) El Derecho Constitucional	187
b) El Derecho procesal constitucional	188
b.1) Amparo	188
b.2) Acción declarativa de certeza	190
V. El caso del Derecho administrativo	192
VI. Aplicación (I)	194
"Siri, Ángel"	194
VII. Aplicación (II)	197
"Halabi, Ernesto c. P.E.N. - ley 25.873 dto. 1563/04 - s/ amparo ley 16.986"	197

CAPÍTULO VII  
EL “COMMON LAW”  
Por *Florencia S. Ratti Mendaña*

I. Objetivo y plan de exposición	213
II. Nociones previas	213
a) En búsqueda de un concepto	213
b) Factores que influyeron en su desarrollo	214
c) El valor del precedente	215
III. Tesis de Blackstone	215
a) Necesaria consideración previa	215
b) La sentencia judicial como declarativa del Derecho	216
c) Excepciones a la obligatoriedad del precedente	216
IV. Postura de Carter	217
V. Crítica a las teorías de Blackstone y Carter	217
VI. Postura crítica de Gray	217
VII. Crítica a Gray	218
VIII. Realismo jurídico de Holmes	219
IX. Sentencia judicial como decisión concreta del caso y como fuente normativa en Pound	220
a) La sentencia judicial como decisión concreta del caso	221
b) La sentencia judicial como fuente normativa	222
X. Eclecticismo de Cardozo	222
XI. Crítica a Cardozo	224
XII. Aplicación	224
“Roe vs. Wade” 410 US 113, 93 S. Ct. 705, 35 L. Ed. 2d. 147 (1973).	225

Capítulo VIII  
LA EFICACIA VINCULANTE DE LOS FALLOS DE LA CORTE SUPREMA  
DE JUSTICIA DE LA NACIÓN ARGENTINA  
Por *Oswaldo A. Gozáini*

I. Antecedentes	231
II. Inconstitucionalidad de los fallos plenarios	232
III. Jurisprudencia y doctrina legal	235
IV. El peso de la jurisprudencia	238
V. Obligatoriedad de los pronunciamientos de la jurisprudencia transnacional	241
VI. La jurisprudencia de la Corte Suprema	251
VII. Conclusiones	257
VIII. Aplicación	257

Capítulo IX  
TÉCNICAS EN EL USO DEL PRECEDENTE  
Por *Marcela Monti*

I. Objetivo y plan de exposición	259
II. Jurisprudencia persuasiva	259
III. Jurisprudencia imperativa	261
IV. Regla mayoritaria y minoritaria	264
V. Holding	265
VI. Obiter dictum	266
VII. Proceso de determinación del holding	267
VIII. La experiencia anglosajona: importancia de los hechos	269
IX. La experiencia argentina: ¿dónde están los hechos?	271
X. Peso del holding basado en diversos argumentos	273
XI. Retroactividad de una decisión modificatoria de una decisión anterior	274
XII. Aplicación (I)	277
“San Luis, Provincia de c. Estado Nacional s/amparo”	278

XIII. Aplicación (II)	358
"Bustos, Alberto R. y otros c. Estado Nacional y otros s/amparo"	358
XIV. Aplicación (III)	414
"Leguizamón de Ramírez María Elena c. EN-M° Interior-PFA s/ Personal Militar y Civil de las FF.AA. y de Seg."	415

CAPÍTULO X  
"STARE DECISIS"  
Por *Alberto B. Bianchi*

I. Planteo. Plan de exposición	425
II. Tres líneas jurisprudenciales	426
a) La obligatoriedad para los tribunales inferiores de lo decidido por la Corte en el mismo expediente	426
b) La obligatoriedad para los tribunales inferiores de lo decidido por la Corte en otras causas	428
b.1) Tesis negativa	428
b.2) Tesis afirmativa	429
c) Una primera conclusión	432
III. El stare decisis, la casación y el valor erga omnes de las sentencias	433
a) El stare decisis	433
b) La casación y la función casatoria de la Corte de los Estados Unidos a través del writ of certiorari	435
c) Los efectos erga omnes en el ejercicio del control constitucional	46
d) En síntesis	438
IV. La Corte Suprema Argentina frente al stare decisis	439
a) Coherencia intrínseca de los postulados de la tesis	439
b) Semejanzas y diferencias de la tesis afirmativa con el sistema del stare decisis	439
c) Posibilidades de aplicar el stare decisis en nuestro sistema	440
d) Alcances de la aplicación del stare decisis	442
e) Eventuales influencias del stare decisis en la jurisdicción de la Corte	443
V. Conclusiones	444
VI. Aplicación	445

CAPÍTULO XI  
ACCESO A LA INFORMACIÓN JUDICIAL  
Por *Estela B. Sacristán*

I. Planteo. Plan de exposición	447
II. El acceso a la información judicial en los Estados Unidos	449
a) Acceso a los procedimientos judiciales	450
b) Acceso a los registros judiciales	454
c) Acceso electrónico	457
III. Acerca del acceso a la información judicial en Argentina	460
a) Acceso a ciertas etapas procesales	460
b) Acceso a registros judiciales	462
c) Acceso electrónico	464
IV. Reflexiones finales	466
V. Aplicación	468

CAPÍTULO XII  
LA JURISPRUDENCIA Y SU PUBLICACIÓN. PRINCIPIO DE PUBLICIDAD  
DEL PRECEDENTE  
Por *Estela B. Sacristán*

I. Planteo. Plan de exposición	469
II. Clases y contenido. Publicidad	470
III. Sistemas de publicación. Sistemas oficiales y no oficiales	474
a) La experiencia argentina	475
b) La experiencia estadounidense	477
III. Omisión de publicación. Fallos. Laudos arbitrales	480
IV. Reflexiones finales	482
V. Aplicación	483

CAPÍTULO XIII  
PRECEDENTE ADMINISTRATIVO  
Por *Alberto Biglieri*

I. Objetivo y plan de exposición. Agradecimiento. Comentario para los lectores	485
II. Precedente Administrativo	485
a) Preliminar	486
b) Introducción	487
III. Precedente. Diferencias con la costumbre y la jurisprudencia administrativa	489
IV. Precedente y motivación	491
V. Vinculante, "ma non troppo"	492
VI. Precedente, práctica administrativa y propios actos de la Administración	494
VII. Efectos	494
VIII. Derecho comparado	495
IX. Conclusión	496
X. Aplicación	497
Dictamen del Procurador del Tesoro de la Nación	497

CAPÍTULO XIV  
PRECEDENTE Y SISTEMA REPUBLICANO  
Por *Florencia S. Ratti Mendaña*

I. Objetivo y plan de exposición	505
II. La cuestión de la legitimidad democrática de los jueces	505
a) Consideraciones generales	505
b) Argumentos a favor y en contra de la legitimidad democrática del Poder Judicial	507
c) Colofón	510
III. El precedente en la dinámica judicial-legislativa	511
a) Casos en que los jueces han delineado su labor frente a la actividad legislativa	512
b) Casos en que los jueces han saneado errores del legislador o fallas en las normas	512
c) Casos en que el Poder Judicial limitó su accionar frente al Poder Legislativo	514
d) Casos en que el juez coaccionó al legislador al dictado de una norma	517
IV. El caso de la jurisprudencia y la revolución triunfante	519
V. El problema de invocación de la jurisprudencia extranjera	519
VI. Aplicación (I)	522
"Freyre, Alejandro y otro c. Gobierno de la Ciudad de Buenos Aires"	522
VII. Aplicación (II)	529
"F., A. L. s/ medida autosatisfactiva"	529

Título II  
LA SENTENCIA COMO DECISIÓN

CAPÍTULO XV  
TEORÍA DE LA DECISIÓN  
*Por Alejandra Delfín*

I. Objetivo y plan de exposición	545
II. Nociones introductorias	545
III. La interpretación en el ámbito jurídico y su definición como elemento determinante de la elección del decisor	547
a) El dilema del decisor	549
b) El concepto de "decisión racional" según Mosterín	553
IV. Decisor. Posibilidades, alternativas de acción. Diferencias con otras teorías	553
a) Interpretación exegetica	554
b) Aspectos transformacionales	555
c) Aspectos semánticos	555
d) La interpretación a partir del análisis de las fuentes citadas por el codificador	556
e) Interpretación económico-racional del texto	556
f) Método literal o gramatical	557
g) Método histórico	557
h) Método científico o de la libre interpretación	558
i) De derecho libre	558
j) Teleológico	559
k) Comparativo	559
l) Sociológico	559
m) Positivismo fáctico	560
n) Método egológico	560
ñ) Tópico retórico	560
o) El concepto de racionalidad a fin de establecer la interpretación más razonable de la norma	561
V. Formas básicas: teoría de la decisión en sentido estricto, teoría de los juegos y teoría de la decisión social	565
a) La teoría de la decisión en sentido estricto	566
b) Teoría de los juegos	566
c) Teoría de la decisión social	567
VI. Síntesis	567
VII. Aplicación	568

CAPÍTULO XVI  
Teoría de la decisión en sentido estricto  
*Por Alejandra Delfín*

I. Plan de exposición. Introducción	571
II. La teoría de la decisión en sentido estricto. Las preguntas fundamentales que responde	572
III. Condiciones. Incidencia de los valores	572
IV. Incidencia de la información. La prueba	572
a) La prueba de los hechos controvertidos	573
b) La prueba como elemento determinante	575
c) A modo de ejemplo	576
V. Formas: Decisión bajo certeza. Decisión bajo riesgo. Decisión bajo incertidumbre	580
a) Cómo se adoptan las decisiones	580
b) La decisión bajo incertidumbre y los fundamentos de derecho de Rawls. Las críticas a la luz del pensamiento de Hoffe	583
VI. Síntesis	585

VII. Aplicación (I)	586
"Editorial Río Negro S.A. c. Neuquén, Pcia. del s/ acción de amparo"	586
VIII. Aplicación (II)	587
"Portal de Belén-Asociación Civil sin fines de lucro c. Mrio. de Salud y Acción Social de la Nación s/amparo"	588
IX. Aplicación (III)	590
X. Aplicación (IV)	592

CAPÍTULO XVII  
TEORÍA DE LOS JUEGOS Y TEORÍA DE LA DECISIÓN SOCIAL  
Por *Alejandra Delfín*

I. Plan de exposición	593
II. Situaciones contemplables en la teoría de los juegos. Incidencia de la estrategia. La influencia de otros decisores como definitoria	593
III. La teoría de los juegos aplicada al conflicto o controversia entre partes	596
a) Dilema del prisionero. Condiciones	597
b) Perspectiva de la cooperación	598
IV. Particularidades de la teoría de la decisión social. Funciones de la decisión social	599
a) La condición de completitud aplicada a la Teoría de la Decisión Social	600
V. Preferencias individuales y preferencias colectivas. Interés parcial, interés total. Órdenes de preferencias	601
a) La paradoja de la votación	602
b) El teorema de la imposibilidad de Arrow	602
c) La paradoja liberal	604
e) El enunciado de equivalencia de May	604
f) La importancia de la decisión social para la fundamentación de los principios del derecho	604
VI. Las decisiones colectivas en el ámbito del derecho	605
VII. Intergeneracionalidad. Decisiones en red	608
VIII. Aplicación (I)	611
IX. Aplicación (II)	612

Título III  
Nociones de argumentación jurídica

CAPÍTULO XVIII  
Teorías de la argumentación  
Por *María Eugenia Zacagnino y María Alejandra Fernández*

I. Objetivo y plan de exposición	617
II. Derecho y argumentación	617
III. Ámbitos de la argumentación jurídica	618
a) Producción o establecimiento de normas jurídicas	618
b) Aplicación de normas jurídicas a la resolución de casos	618
c) Dogmática jurídica	619
IV. Antecedentes históricos	619
a) Aristóteles como base filosófica	619
b) Theodor Viehweg y la teoría de la tópica jurídica	621
c) Cháim Perelman: Nueva retórica	623
d) Neil MacCormick	627
e) Robert Alexy	629
V. Aplicación (I)	630
VI. Aplicación (II)	630
VII. Aplicación (III)	630
"Arriola, Sebastián y otros s/ causa n° 9080"	631

CAPÍTULO XIX  
TEORÍA DE LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA (I)  
Por *María Eugenia Zacagnino*

I. Objetivo y plan de exposición	669
II. Argumentación práctico-general y argumentación jurídica	669
III. El discurso práctico	672
a) El concepto de juego de lenguaje de Wittgenstein	672
b) La teoría de los actos de habla de Austin	673
IV. Teoría del discurso de Habermas	675
a) La justificación de las proposiciones normativas	676
V. Fundamentación de las reglas del discurso	680
VI. La teoría del discurso como teoría procedimental	681
VII. Teoría de la argumentación jurídica de Alexy	682
VIII. Aplicación	683
"Editorial Río Negro S.A. c. Neuquén, Provincia del s/ acción de amparo"	684

Capítulo XX  
Teoría de la argumentación jurídica (II)  
Por *María Eugenia Zacagnino*

I. Objetivo y plan de exposición	713
II. Reglas y formas del discurso práctico general	713
a) Reglas fundamentales	714
b) Reglas de razón	715
c) Reglas sobre la carga de la argumentación	716
d) Reglas de formas de los argumentos	717
e) Reglas de fundamentación	718
f) Reglas de transición	719
III. Límites del discurso práctico general	719
IV. El discurso jurídico como caso especial del discurso práctico general. La teoría de la argumentación jurídica	720
V. Aplicación	721

CAPÍTULO XXI  
TEORÍA DE LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA (III)  
Por *María Eugenia Zacagnino*

I. Objetivo y plan de exposición	723
II. Reglas y formas de la justificación interna	723
III. Reglas y formas de la justificación externa	726
a) Reglas y formas de la argumentación empírica	726
b) Reglas y formas de la interpretación	727
c) Reglas de la argumentación dogmática	729
d) Reglas sobre el uso de los precedentes	731
e) Formas y reglas de argumentos jurídicos especiales	732
IV. Los límites del discurso jurídico. El derecho como sistema de normas (reglas y principios) y de procedimientos	733
IV. Conclusión	735
V. Aplicación (I)	736
VI. Aplicación (II)	736
"Bussi, Antonio Domingo c. Estado Nacional (Congreso de la Nación - Cámara de Diputados) s/ incorporación a la Cámara de Diputados"	737

## PARTE TERCERA: DOCTRINA

### CAPÍTULO XXII FUENTES DE AUTORIDAD SECUNDARIA

Por *Gustavo E Maldonado*

I. Objetivos y plan de exposición	761
II. Importancia	761
III. Diccionarios	764
IV. Enciclopedias	765
V Tratados y manuales	765
VI. Revistas jurídicas	766
VII. Publicaciones online	768
VIII. Colecciones de formularios y modelos	769
IX. Reformulaciones (restatements) del derecho	769
X. Cómo hallar el Derecho	771
XI. Aplicación	771
"Gaceta del Foro" s/ solicita inscripción en el registro de edictos"	772

### CAPÍTULO XXIII DOCTRINA COMO FUENTE

Por *Gustavo E Maldonado*

I. Objetivos y plan de exposición	773
II. Cuestionamientos	773
III. La doctrina como fuente en el derecho de los juristas	775
IV. Influencia de la doctrina en el Derecho de los juristas	776
V Historia de la doctrina como fuente	777
VI. La doctrina como fuente y las diversas escuelas jurídicas	786
VII. Contribuciones de la doctrina como fuente	787
a) Estudio de casos concretos	788
b) Exposición sistémica del Derecho	788
c) La doctrina y las llamadas lagunas del Derecho	790
d) La doctrina y la crítica a la actividad judicial	793
VIII. El problema de la invocación de doctrina extranjera	793
IX. Aplicación	794
"Salomoni, Jorge Luis y otros s/defraudación - Causa N° 22.241 – Carlos A. Grosso"	794

Bibliografía	805
--------------	-----

ÍNDICE DE JURISPRUDENCIA	823
--------------------------	-----