



Director:  
**Marcelo S. Midón**

Coordinadora:  
**Ma. Valeria Di Bernardo**

# LA IMPUGNACIÓN

En homenaje a la Prof. Gladis E. de Midón

- La impugnación y el recurso desde el registro constitucional
- La impugnación judicial de actos extraprocesales
- Recursos - poderes - deberes del juez
- La casación
- Nulidad procesal - revisión de la cosa juzgada
- La impugnación en el proceso penal



## ÍNDICE

PALABRAS PREVIAS ..... 15

### LA IMPUGNACIÓN Y EL RECURSO DESDE EL REGISTRO CONSTITUCIONAL

#### EL DERECHO AL RECURSO COMO GARANTÍA CONSTITUCIONAL

*Osvaldo A. Gozaini*

|  |    |
|--|----|
| Introducción .....   | 19 |
| Bases generales para los recursos .....  | 21 |
| Constituciones, leyes y reglamentos procesales .....   | 24 |
| Normas internacionales y jurisprudencia que la desarrolla .....  | 29 |
| 1. Límites del derecho al recurso: ser condenado .....   | 31 |
| 2. El derecho al recurso solo es para el condenado en sede penal ....                                  | 33 |
| 3. El derecho al recurso para todos .....  | 39 |
| 4. Limitaciones posibles al recurso .....  | 41 |
| El caso argentino. Evolución de la doctrina emanada de la Corte Suprema de Justicia de la Nación ..... | 44 |
| Conclusiones .....   | 48 |

#### EL DERECHO HUMANO AL RECURSO

*Martha Helia Altabe*

|                                    |    |
|------------------------------------|----|
| El derecho humano al recurso ..... | 51 |
| Bibliografía .....                 | 62 |

## EL SOMETIMIENTO A UN RÉGIMEN JURÍDICO Y SU IMPUGNACIÓN POR INCONSTITUCIONALIDAD

*Pablo Luis Manili*

|   |    |
|---|----|
| Introducción .....  | 65 |
| Evolución jurisprudencial .....   | 66 |
| Nuestra opinión .....   | 70 |
| a) Invalidez de los actos cumplidos en virtud de normas<br>inconstitucionales ..... | 71 |
| b) El error sobre la validez del derecho puede ser excusable .....                  | 73 |
| c) El orden público constitucional .....  | 75 |
| Conclusión .....  | 78 |

## FEDERALISMO Y VARIABLES IMPUGNATIVAS ANTE LA SENTENCIA PENAL DE UN TRIBUNAL INTEGRADO CON JURADOS POPULARES

*Martín J. Cafure*

|  |     |
|--|-----|
| Introducción .....   | 79  |
| Planteo de la cuestión: ¿en qué provincia preferirías que tu caso sea<br>decidido por un jurado? ..... | 81  |
| Las reglamentaciones basadas en diferentes paradigmas .....  | 82  |
| Las provincias y los jurados .....   | 85  |
| 1) La audiencia de voir dire .....   | 88  |
| 2) Los contextos procesales .....  | 94  |
| 3) Integración del tribunal con jurados .....  | 97  |
| 4) La motivación del veredicto .....   | 102 |
| 5) Conclusión preliminar .....   | 104 |
| El derecho al recurso .....  | 105 |
| Las tendencias juradistas en materia recursiva .....   | 107 |
| El jurado como derecho sustancial, consensos nacionales e<br>inteligencia artificial .....             | 114 |
| Conclusiones .....   | 119 |

## LA IMPUGNACIÓN JUDICIAL DE ACTOS EXTRAPROCESALES

### IMPUGNACIÓN JUDICIAL DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS Y RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

*Mauricio Goldfarb*

|                    |     |
|--------------------|-----|
| Introducción ..... | 123 |
|--------------------|-----|

|  |     |
|--|-----|
| Principios básicos de la responsabilidad del Estado .....  | 124 |
| Los actos susceptibles de generar responsabilidad .....  | 127 |
| Las posibles vías de impugnación de la validez del acto .....                                      | 129 |
| Ventajas y desventajas de las distintas vías. La cuestión del reclamo<br>conjunto o sucesivo ..... | 130 |
| La demanda simultánea o sucesiva de los daños .....  | 132 |
| La cuestión de la prescripción cuando solo se reclama la ilegitimidad<br>y no los daños .....      | 133 |
| Conclusiones .....   | 133 |

## LA IMPUGNACIÓN Y NULIDAD DEL RECONOCIMIENTO

*Denis Ramón Gimenez*

|  |     |
|--|-----|
| Introducción .....                               | 135 |
| Cuestiones preliminares .....                    | 136 |
| Las formas de impugnación en particular .....    | 137 |
| a) La impugnación del reconocimiento .....       | 137 |
| b) La acción de nulidad del reconocimiento ..... | 141 |
| Jurisprudencia relevante .....                   | 144 |

## RECURSOS - PODERES - DEBERES DEL JUEZ

### PODERES-DEBERES DE LOS TRIBUNALES DE LOS RECURSOS ALCANCES Y LÍMITES

*Eliana Marisel López Piccilli*

|   |     |
|---|-----|
| Recursos: caracterización .....   | 154 |
| 1) Admisibilidad y procedencia .....  | 155 |
| 2) Poderes-deberes del tribunal del recurso .....   | 156 |
| Poder del tribunal de alzada de revisar la concesión del recurso .....  | 157 |
| Asunción plena de la jurisdicción del tribunal de alzada. Adhesión<br>implícita del recurso de apelación .....                  | 158 |
| Poderes frente al abuso en el ejercicio de las facultades recursivas.<br>La doctrina del recurso <i>ad infinitum</i> .....      | 159 |
| Prohibición de reformar en perjuicio del recurrente sin que exista recurso en su<br>contra ( <i>reformatio in pejus</i> ) ..... | 161 |
| <i>Tantum devolutum quantum appellatum</i> . Doble limitación .....   | 162 |
| Excepciones .....   | 163 |
| Poder para suplir el derecho erróneamente invocado ( <i>iura novit curia</i> ) .....  | 168 |
| Poder para ordenar la prueba de oficio .....  | 169 |

|   |     |
|---|-----|
| Poder de reconducir el recurso inadecuado propuesto. La doctrina del recurso indiferente .....                                    | 169 |
| <b>REVISIONES OFICIOSAS (SIN RECURSO NI LÍMITE TEMPORAL)</b>  |     |
| <i>Marcelo S. Midón</i>   |     |
| Aclaratoria oficial. Rectificación sin límite temporal de errores numéricos o de groseros errores materiales.....                 | 173 |
| Nulidad por quiebra de formas esenciales .....  | 176 |
| 1) Caracterización .....  | 176 |
| Casuística judicial .....   | 177 |
| a) En la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia.....  | 177 |
| b) En la doctrina de los Superiores Tribunales de provincias.....   | 178 |
| Revocatoria de oficio .....   | 181 |
| 1) Planteo de la cuestión. La regla .....   | 181 |
| 2) Las excepciones .....  | 182 |
| 3) Nuestra opinión.....   | 184 |
| 4) Revocatoria in extremis fuera de plazo .....   | 185 |
| Consulta .....  | 186 |
| 1) Concepto y finalidad .....   | 186 |
| 2) Naturaleza jurídica.....   | 187 |
| 3) Alcance .....  | 188 |
| 4) Requisitos de procedencia .....  | 190 |
| 5) Trámite en Alzada. Poderes de la Cámara .....  | 192 |
| <b>LA "ADHESIÓN" A LA APELACIÓN O APELACIÓN "IMPLÍCITA". SUS ALCANCES. DEBERES DE LA ALZADA. COMPARACIÓN CON OTRAS FIGURAS</b>    |     |
| <i>Juan Manuel Hitters</i>  |     |
| Preliminar.....   | 195 |
| Diferenciaciones terminológicas: Apelación adhesiva, apelación derivada, adhesión a los argumentos y adhesión a la apelación..... | 196 |
| a) Apelación adhesiva o litisconsorcial ( <i>benefici comuni remedii</i> ) .....  | 196 |
| b) Apelación derivada.....  | 204 |
| c) Adhesión a los argumentos .....  | 207 |
| d) Adhesión a la apelación .....  | 209 |
| La adhesión a la apelación .....  | 209 |
| a) Introducción. Supuestos de aplicación .....  | 209 |
| b) Diferentes variables a considerar .....  | 214 |
| Conclusiones.....   | 217 |

**LA REFORMATIO IN PEJUS COMO GARANTÍA CONSTITUCIONAL***Armando Aquino Britos*

|   |     |
|---|-----|
| La garantía del derecho al recurso .....  | 219 |
| El derecho al recurso, ¿solo para el imputado o para el fiscal y el acusador particular?..... | 224 |
| Derecho al recurso - Doble instancia o doble conforme.....                                    | 231 |
| La <i>reformatio in pejus</i> como garantía.....  | 234 |
| Conclusión .....  | 239 |

**REVOCATORIA DE OFICIO***Valeria Di Bernardo y Marcelo S. Midón*

|   |     |
|---|-----|
| Revocatoria. Concepto y justificación .....                   | 241 |
| Revocatoria de oficio .....                                   | 242 |
| 1) Naturaleza jurídica.....                                   | 242 |
| 2) Antecedentes.....  | 243 |
| 3) Límites. ¿Hasta dónde sería hábil revocar ex officio?..... | 244 |
| La solución de la ley correntina.....                         | 247 |

**LA APELACIÓN EN PROCESO LITISCONSORCIAL. EL CASO DE LA ASEGURADORA***Emiliano Lestani*

|   |     |
|---|-----|
| Introducción .....  | 251 |
| Proceso litisconsorcial .....   | 252 |
| Intervención de terceros.....   | 253 |
| Citación de la aseguradora .....  | 254 |
| Personalidad de la apelación.....   | 257 |
| Fundamentos en contra de la aplicación del principio de personalidad..... | 258 |
| Argumentos a favor de la aplicación del principio de personalidad.....    | 260 |
| Conclusión .....  | 264 |

**LA ORALIDAD EN EL RECURSO DE APELACIÓN***Fernando A. Heñin*

|  |     |
|--|-----|
| Las ventajas de la oralidad.....   | 267 |
| La oralidad en el recurso de apelación: ventajas y dificultades.....       | 268 |
| a) Ventajas.....   | 268 |
| b) Dificultades a solucionar.....  | 269 |
| Cuestiones a tener en cuenta .....   | 269 |
| El trámite y contenido de las expresiones orales en segunda instancia..... | 270 |
| Más sobre la sentencia oral en segunda instancia.....                      | 272 |
| Conclusiones.....  | 273 |

|                               |     |
|-------------------------------|-----|
| Bibliografía consultada ..... | 274 |
|-------------------------------|-----|

## LA CASACIÓN

### JURISPRUDENCIA VINCULANTE

#### UNA OPCIÓN NECESARIA PARA LA JUSTICIA CIVIL

*Nelson Ramírez Jiménez*

|  |     |
|--|-----|
| Presentación .....   | 280 |
| Tratamientos legislativos sobre la materia.....                        | 281 |
| Consideraciones que avalan su adopción.....                            | 284 |
| Propuesta legislativa de reforma al Código Procesal Civil peruano..... | 293 |

#### FINES DE LA CASACIÓN. ARBITRARIEDAD Y ABSURDO. DEFECTOS DE MOTIVACIÓN Y DE RAZONAMIENTO

*Mario Alexis Alvarenga Bareiro*

|   |     |
|---|-----|
| Introducción .....  | 295 |
| ¿Qué significa que la corte de casación es el custodio de las<br>normas, de la constitución y de la ley?..... | 296 |
| El recurso de casación.....   | 297 |
| La evolución del recurso de casación .....  | 298 |
| La redefinición de la nomofilaxis.....  | 300 |
| La uniformidad de la jurisprudencia.....  | 302 |
| La garantía constitucional de la impugnación. La casación dikeológica....                                     | 304 |

#### EL RECURSO EXTRAORDINARIO FEDERAL POR SENTENCIA ARBITRARIA UN SIGLO DESPUÉS

*Gladis E. de Midón*

|  |     |
|--|-----|
| Origen de la doctrina de la arbitrariedad.....   | 309 |
| La evolución desde “Storani de Boidanich” hasta la primera mitad<br>de la década del 50 .....  | 315 |
| Un hito en la historia del recurso extraordinario federal: la sentencia<br>de la Corte en el caso “Colalillo” y sus valiosas añadiduras.....   | 318 |
| 1) Precisión del concepto de sentencia arbitraria.....   | 319 |
| 2) El reconocimiento del derecho constitucional a un<br>servicio de la jurisdicción que de primacía a la verdad<br>por sobre las interpretaciones rituales. Nacimiento de<br>las doctrinas del exceso ritual manifiesto y de la renuncia<br>consciente a la verdad objetiva..... | 323 |
| 3) Las sobrevinientes nuevas fronteras de la doctrina  |     |

|  |     |
|--|-----|
| correctora del excesivo rigor formal.....  | 328 |
| Arbitrariedad por irrazonables consideraciones rituales que despejan<br>de eficacia al derecho de audiencia o al derecho de prueba .....   | 330 |
| Arbitrariedad por sobredimensión de máximas procesales .....   | 331 |
| Arbitrariedad por formulismo o capricho en la apreciación del escrito<br>impugnativo y de otras cargas de admisibilidad de los recursos.....                                     | 332 |
| Arbitrariedad por ritualismo irrazonable, caprichoso y contrario al<br>principio “in dubio pro actione” .....  | 335 |
| b) “Exceso ritual” y derecho a un proceso de duración<br>razonable: la hoz del recurso extraordinario federal frente<br>a la dispendiosa e inútil actividad jurisdiccional ..... | 336 |
| c) Acentuación de la doctrina. Flexibilización e informalismo<br>en el ámbito de la justicia de protección y de la tutela urgente ..   | 343 |
| El esplendor del recurso extraordinario federal por arbitrariedad .....  | 348 |
| 1) “Falta de fundamentación suficiente” .....  | 348 |
| 2) “Defectos en la fundamentación normativa” .....   | 350 |
| 3) “Defectos en la consideración de extremos conducentes” .....  | 351 |
| 4) “Apartamiento de constancias de la causa” .....   | 351 |
| 5) “Valoración de circunstancias de hecho y prueba” .....  | 352 |
| 6) “Excesos u omisiones en el pronunciamiento” .....   | 352 |
| 7) “Exceso ritual manifiesto” .....  | 353 |
| 8) “Contradicción” .....   | 353 |
| La vuelta de tuerca.....   | 354 |
| 1) Introducción del “certiorari” argentino.....  | 356 |
| 2) Desprolijidad en el uso del “certiorari” .....  | 360 |
| Hoy: claroscuros en el recurso extraordinario federal por arbitrariedad ....   | 362 |
| 1) Los deberes pendientes de la Corte Suprema de Justicia<br>de la Nación .....  | 362 |
| 2) Enérgico control y notable activismo de la Corte Suprema<br>sobre los asuntos requeridos de tutela judicial diferenciada.....   | 365 |
| Palabras de cierre .....   | 385 |

## NULIDAD PROCESAL - REVISIÓN DE LA COSA JUZGADA

### NULIDAD DE LOS ACTOS PROCESALES

*Gladis E. de Midón*

|                             |     |
|-----------------------------|-----|
| Introducción. Concepto..... | 391 |
|-----------------------------|-----|

|  |     |
|--|-----|
| Otra distinción de las nulidades de los actos procesales: nulidad absoluta y relativa..... | 392 |
| Vicios de forma (extrínsecos) o de contenido (intrínsecos) en los actos procesales .....   | 393 |
| Vicios de contenido (intrínsecos) –nulidad sustancial de los actos procesales– .....       | 395 |
| 1) Vicios en la voluntad del autor del acto.....   | 395 |
| 2) Vicios que afectan la licitud de los actos procesales .....                             | 399 |
| Vías para plantear la nulidad.....   | 408 |
| Nulidades absolutas .....  | 413 |
| Presupuestos de la nulidad procesal relativa.....  | 413 |
| Efectos de la declaración de nulidad.....  | 423 |
| Régimen de la nulidad por contenido de los actos procesales.....                           | 425 |
| Pretensión de revisión de la cosa juzgada.....   | 426 |
| JURISPRUDENCIA NACIONAL .....  | 428 |
| Bibliografía especial .....  | 468 |

#### ESTUDIO JURISPRUDENCIAL SOBRE CAUSALES DE REVISIÓN DE LA COSA JUZGADA

*José Osvaldo Ledesma*

|  |     |
|--|-----|
| Introducción.....  | 471 |
| Causales de revisión.....                                    | 473 |
| 1) Prueba documental desconocida, incompleta o inexacta..... | 474 |
| 2) Delitos u otras conductas dolosas.....                    | 477 |
| 3) Error judicial esencial.....                              | 484 |
| 4) Afectación al debido proceso y la defensa en juicio.....  | 490 |
| 5) Abuso del derecho con enriquecimiento sin causa.....      | 493 |
| 6) Descubrimiento de nuevas técnicas probatorias.....        | 498 |
| Conclusiones.....  | 500 |
| Bibliografía consultada.....                                 | 503 |

#### INJUSTICIA NOTORIA Y EXCESO RITUAL MANIFIESTO COMO CAUSAL DE REVISIÓN DE COSA JUZGADA

*Walter Adrián García*

|  |     |
|--|-----|
| La verdad jurídica objetiva.....                         | 505 |
| El exceso ritual manifiesto.....                         | 507 |
| Revisión de cosa juzgada irrita. Injusticia notoria..... | 511 |

#### REFLEXIONES SOBRE LA REVISIÓN DE COSA JUZGADA ÍRRITA A LA LUZ DE UN CONFLICTO DE TIERRAS Y TERRITORIOS DE UNA COMUNIDAD INDÍGENA EN LA PROVINCIA DE FORMOSA

*Antonio de Anquín*

|   |            |
|---|------------|
| Introducción.....   | 517        |
| Namqom o Lote 68 .....  | 519        |
| <b>Lote 67.....</b>   | <b>520</b> |
| Sobre inscripción de la personería jurídica de la Comunidad                 |            |
| Qom Lote 67.....  | 522        |
| Restricciones sobre las tierras y territorios del lote 67 y violencia ..... | 523        |
| Derechos humanos vulnerados.....  | 526        |
| Cosa juzgada.....   | 534        |
| Cosa juzgada irrita .....   | 535        |
| Presupuestos.....   | 536        |
| Indefensión absoluta .....  | 537        |
| Sobre la existencia de acción autónoma de revisión de cosa juzgada .....    | 538        |
| Conclusiones.....   | 539        |
| Referencia bibliográfica.....   | 540        |
| a) Doctrina .....   | 540        |
| b) Constituciones, Tratados y Declaraciones .....                           | 541        |
| c) Decretos y leyes.....  | 542        |
| d) Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....      | 542        |
| e) Observaciones Generales ONU.....   | 543        |

#### LA IMPUGNACIÓN EN EL PROCESO PENAL

##### LA IMPUGNACIÓN EN SISTEMAS ACUSATORIOS ADVERSARIALES

*Graciela Elizabeth Gómez*

|                                     |     |
|-------------------------------------|-----|
| Breve síntesis de la propuesta..... | 547 |
| Código Procesal Penal Federal ..... | 548 |
| Bibliografía .....                  | 603 |

##### LA IMPUGNACIÓN EN LAS ETAPAS PREVIAS AL JUICIO

*Ramón Luis González*

|  |     |
|--|-----|
| Introducción.....  | 605 |
| Parte general. Principios y reglas que rigen la impugnación de las decisiones que no constituyen sentencia ..... | 607 |

|  |     |
|--|-----|
| Parte especial. Respecto de algunas impugnaciones con particular<br>incidencia en la etapa preparatoria .....                              | 609 |
| La impugnación de lo decidido en torno a las medidas de cautela.....   | 610 |
| La impugnación de lo decidido en torno a la disponibilidad de la acción<br>y sobre las medidas alternativas de solución de conflictos..... | 616 |
| Conclusiones.....  | 618 |
| Bibliografía .....   | 619 |

### **IMPUGNACIÓN DEL VEREDICTO DEL JURADO POPULAR**

*Lucio Hernán Salisky*

|  |     |
|--|-----|
| Introducción .....   | 621 |
| Marco teórico general .....  | 624 |
| Objetivo de esta ponencia .....                                      | 629 |
| Nociones básicas de metodología de la investigación científica ..... | 630 |
| Análisis de casos .....  | 632 |
| 1) El test de la duda razonable .....                                | 632 |
| 2) El test de Yerbes.....  | 638 |
| A modo de cierre .....   | 641 |

### **AUDIENCIA DE CONTROL DE LA ACUSACIÓN Y OFRECIMIENTO DE EVIDENCIAS. MEDIDAS DE CONTROL DE LAS PARTES Y RESOLUCIÓN DEL JUEZ**

*Guillermo Caballero*

|  |     |
|--|-----|
| Introducción .....   | 643 |
| El objeto de la etapa intermedia.....                      | 644 |
| Función de control de la acusación por parte del Juez..... | 646 |
| La fase escrita de la etapa intermedia .....               | 648 |
| Las reglas que rigen en la audiencia .....                 | 654 |
| Audiencia de control de la acusación. Desarrollo.....      | 655 |
| Bibliografía .....   | 662 |