

SISTEMA POLITICO Y CONSTITUCIONAL DE MENDOZA.

Dr. Edgardo Valenzuela – Viernes 6 de agosto

UNIDAD TEMATICA I

ESTADO FEDERAL. Formas federativas. El proceso del federalismo argentino. La Constitución Nacional y las Constituciones provinciales. Competencias de la Nación y de las provincias. Jurisprudencia.

❖ **LA CONSTITUCIÓN NACIONAL Y LAS CONSTITUCIONES PROVINCIALES**

Profesor: Edgardo Valenzuela

- **Concepto de Derecho Público Provincial:**
- **Arturo Bas** “Es la rama del Derecho Público que trata del gobierno autonómico de las Provincias y la organización de las mismas dentro del Estado Federal.
- **Agrega Iturrez:** se ocupa del “**deslinde de competencias y las relaciones entre ambas esferas de gobierno**”.

❖ **EL ESTADO PROVINCIAL**

- **La materia supone la existencia de un Estado Federal**
 - Es decir una forma de Estado descentralizada territorialmente.
 - Amplias esferas de actividad gubernamental quedan libradas a unidades locales.
 - El Estado Federal surge de una constitución, ley Suprema que da unidad a todo el Estado mismo.
- **Y Estados Provinciales con sus respectivas Constituciones**
- **Constitución Nacional. Sistemática.**

❖ **ELEMENTOS CONSTITUTIVOS:**

- **Población:** Se refiere a los habitantes que con cierto carácter de permanencia residen en el territorio Provincial.

- **Pluralidad de familias unidas por distintos lazos**
 - **Gobierno**
 - **Intereses comunes**
 - **Interpretación de la palabra pueblo.**
- **Territorio:** no puede haber Estado sin territorio
- **Hace a la esencia del Estado**
 - **Es jurídicamente indestructible e inviolable** no puede ser suprimido contra su voluntad.
- **Poder:** Es imperium, fuerza o coacción del Estado.
- El poder se jurisdiza por medio del Derecho que da nacimiento al Estado.

❖ AUTONOMÍA:

- **Es una característica de los Estado Provinciales y Municipales**
- **Hay que distinguirla de la soberanía y autarquía**

🚩 **SOBERANÍA**

- El término viene de Jean Bodín (SXV) que significa el poder soberano sobre los súbditos y ciudadanos sin sujeción a otro poder.
- Esta potestad se manifiesta con plenitud en el orden internacional, aun cuando los Estados están sujetos a las normas del Derecho Int. Público.
- En lo interno **no hay soberanía de la Nación hacia las Provincias**, sino que ambas esferas reciben sus poderes de la Carta Fundamental.
- Sí el Gobierno. Federal asegura o garantiza el goce de esa autonomía, pero siempre en el marco de los requisitos de los arts. 5, 123 y 31.

✚ AUTONOMÍA

- **Es un grado de competencia inmediatamente inferior a la soberanía.**
- **Significado etimológico**
- **En nuestro sistema federal** supone competencia legislativa coordinada con un orden jurídico superior (art. 5. 121, 122, 123, 124 C.N.).
- **Supone autarquía.**

✚ AUTARQUÍA

- **Es un grado inferior de competencia respecto de la autonomía.**
- **Significado etimológico**
- **Es una descentralización administrativa.**

- **Se administra a sí misma pero con normas que vienen impuestas desde afuera.**

❖ LA GARANTÍA FEDERAL: ART. 5° de la Constitución Nacional

- **Las provincias, como entidades preexistentes, contribuyeron a la formación del Estado Federal:**
 - ✓ **Transfiriendo parte de sus potestades originarias, y**
 - ✓ **Conservando las restantes.**
 - ✓ **Según el artículo 121 C.N., el Gobierno Federal solo puede ejercer los atributos que expresamente le fueron transferidos por las provincias.**

- **La estructura federal se integra con un conjunto de provincias preexistentes que tienen personalidad propia y una autonomía originaria.**
 - ✓ **Las provincias se desprendieron de su poder soberano para formar una unión indisoluble en el marco del Estado Federal.**

- ✚ Como contrapartida de esa transferencia de potestades, el Estado Federal tiene la obligación de:
 - Asegurar a las provincias el ejercicio de las potestades reservadas a través de la Garantía Federal.

- La Garantía Federal comprende:
 - ❖ Artículo 5° de la Constitución Nacional
 - La Garantía Federal exige el cumplimiento de las condiciones establecidas en el artículo 5° de la C. N. que dispone:
 - Respetar el Sistema Representativo, Republicano.
 - De acuerdo a los principios, declaraciones y garantías de la C.N.
 - Que asegure:
 - ✓ La administración de justicia;
 - ✓ Su régimen municipal;
 - ✓ La educación primaria.
 - Bajo estas condiciones el gobierno federal, garante a cada provincia el goce y ejercicio de sus instituciones.
 - ✓ La Autonomía Provincial cuya facultad más importante es dictar la Constitución Provincial.
 - ✓ El desarrollo económico y el bienestar local;
 - ✓ La igualdad entre las provincias;
 - ✓ La unión nacional y la paz interior.
 -
 - ❖ Garantías territoriales
 - El Estado Federal tiene el deber de respetar y asegurar la integridad territorial de las provincias.
 - El espacio territorial abarca:
 - ✓ El suelo,
 - ✓ Subsuelo,

- ✓ Espacio aéreo y
- ✓ Mar Territorial.
- **Tales componentes no pueden ser alterados unilateralmente por:**
 - ✓ El Estado Federal,
 - ✓ Ni las restantes provincias.
- ✚ **Artículo 3° C.N. establece que la cesión de territorios debe ser efectuada por la legislatura provincial.**
- ✚ **Artículo 6° C.N. garantiza a las provincias su extensión territorial en caso de invasión.**
- ✚ **Artículo 13° condiciona la cesión de parte de su territorio a la decisión Legislatura Provincia, para:**
 - ✓ La constitución de una nueva provincia;
 - ✓ La incorporación a otra provincia;
 - ✓ La fusión de varias provincias para formar una nueva provincia, o
 - ✓ Por su traspaso al ámbito de los territorio nacionales
- **Reforma constitucional de 1994:**
 - **Artículo 124° in fine C.N. garantiza a las provincias el dominio originario de los recursos naturales existentes en su territorio.**
 - **Los abusos de la Nación sobre los recursos de la provincia fue muy fuerte y ratificados por la Jurisprudencia de la época:**
 - **Causa “Y.P.F. c/ Provincia de Mendoza de 1979”:**
 - **La mayoría de la Corte Suprema de Justicia sostuvo el dominio del Estado Nacional sobre los Recursos Naturales (los hidrocarburos), convalidando la Ley n° 17.319/30.06.67, sobre hidrocarburos que establecía la propiedad de la Nación sobre los Yacimientos.**
 - **Ante el silencio de la C.N. sobre el dominio de las minas,**
 - **Corresponde al Poder Legislativo Nacional establecer el régimen de las minas en cumplimiento del artículo 75, inc. 12;**

- **Para la Corte, esa facultad comprende una regulación especial del dominio de las minas.**
- **La Corte dice: que si bien el legislador decidió otorgar el dominio al Estado Federal pudo otorgar su propiedad a las provincias.**
- **En disidencia con el fallo, el ministro de la Corte, Dr. Pedro Frías, sostuvo:**
 - **Que la forma de Estado Federal y**
 - **La defensa de la integridad territorial de las provincias**
 - **Implican el dominio de los recursos naturales del subsuelo por parte de los Estados provinciales.**
 - **Que alcanzar el bien común no sólo un objetivo del Gobierno Federal**
 - **Que esos fines también pueden ser alcanzados por las Provincias-**
 - **No es en la unidad de dominio sino de políticas donde se juega la importancia crítica de los Hidrocarburos.**
- **Reacción de las Provincias:**
 - ✓ **Catamarca (artículo 66°): “Los minerales y las fuentes naturales de energía, con excepción de las vegetales, pertenecen al dominio público de la Provincia...”**
 - ✓ **Chubut (artículo 91°): “El Estado regula la explotación racional de los recursos naturales y la equitativa distribución de su renta. Instrumenta políticas que posibilitan alternativas de producción en casos de agotamiento del recurso o cambios que no hacen oportuna su explotación”.**
 - ✓ **Salta (artículo 86°): “Corresponde a la Provincia el dominio originario de los recursos naturales existentes en su territorio, la que ejerce las facultades que derivan del mismo. Los poderes públicos promueven la utilización y conservación de las fuentes de energía.” ...”.**
 - ✓ **Mendoza (artículo 1°, reforma Ley 5557 del año 1991): “Sus yacimientos de hidrocarburos líquidos y gaseosos, como así también toda otra fuente natural de energía sólida, líquida o gaseosa, situada en el subsuelo y suelo, pertenecen al patrimonio exclusivo, inalienable e imprescriptible del Estado Provincial. Su**

explotación debe ser preservada en beneficio de las generaciones actuales y futuras”.

❖ **Limites: Formación de nuevas provincias**

➤ **El Congreso Nacional tiene atribuciones para:**

- **Fijar los límites provinciales.**
- **Los límites pueden ser establecidos con pautas acordadas por las provincias interesadas, o**
- **Mediante el arbitraje del Presidente de la Nación.**
- **Art. 75 inc. 15° C.N. “Corresponde al Congreso: “Arreglar definitivamente los límites del territorio de la Nación, fijar los límites de las provincias, crear otras nuevas...”.**
- **El artículo 13° de la C.N., limita esta facultad del Congreso, estableciendo que: “Podrán admitirse nuevas provincias en la Nación; pero no podrá erigirse una provincia en el territorio de otra y otras, ni de varias formarse una sola, sin el consentimiento de las legislaturas de las provincias interesadas y del Congreso”.**
- **El artículo 3° de la C.N., “Las autoridades que ejercen el Gobierno Federal residirán en la ciudad que se declare capital de la República por una ley especial del Congreso, previa sesión hecha por una o más legislaturas provinciales del territorio que haya de federalizarse”.**

❖ **Cesión de Territorio**

➤ **Las Constituciones Provinciales han fijado diversos porcentajes en la votación de las legislaturas para modificar los límites provinciales.**

➤ **Disposiciones en las Constituciones Provinciales:**

- **Constitución de Mendoza, artículo 3°: “Toda Ley que modifique la jurisdicción pública actual de la Provincia, sobre parte de su territorio, ya sea por cesión, anexión o de cualquier otra manera, deberá ser sancionada por dos tercios de los votos del número de miembros que componen cada Cámara”.**
- **Constitución de La Rioja, artículo 6°, se requiere el:**
 - ✓ **voto de los legisladores y**

- ✓ consulta popular.
- **Constitución de San Juan, artículo 6°, se requiere:**
 - ✓ El voto de las tres cuartas partes de los miembros de cada cámara
 - ✓ y también consulta popular.
- **Constitución de Córdoba, artículo 110 inc. 8°, autoriza con:**
 - ✓ Dos tercios de los votos presentes y
 - ✓ Referéndum popular,
 - ✓ En caso de desmembramiento de la Provincia.

❖ INTERVENCIÓN FEDERAL

- Es una especie dentro del género de la Garantía Federal.
- Es un recurso extremo, el último y más grave para hacer efectiva la garantía federal establecida en la Constitución Nacional.
- La Constitución Nacional reglamenta este poder delegado a la Nación en los artículos 6°, 75° inc. 31° y 99° inc. 20°.

❖ CAUSALES de Intervención:

- Hay dos clases de intervención:

✚ Por derecho o reconstructiva:

- Es la resuelta por el Gobierno Federal sin necesidad de que medie requisición de las autoridades provinciales.
- Se da en los siguientes supuestos:
 - Por alteración del Sistema Republicano de Gobierno
 - Para repeler invasiones exteriores:

✚ Por Deber, ejecutiva o protectora:

- Se da a requisición de las autoridades constituidas para sostenerlas o restablecerlas si hubieran sido depuestas por:

- **Sedición:**

- ✓ El acto sedicioso está tipificado por el artículo 22 de la Constitución Nacional.
- ✓ Y por disposiciones penales artículos 229 y 230 del Código Penal.
- ✓ Debe tener por finalidad deponer a las autoridades constituidas; o
- ✓ Impedir, aunque sea temporalmente, el libre ejercicio de sus facultades legales.

- **Por Invasión de otra provincia:**

- ✚ **Autoridades que declaran la Intervención Federal:**

- **La Intervención Federal debe ser declarada por ley del Congreso de la Nación. Artículo 75° inc. 31°.**

Es una cuestión “política no judicial”

Caso Cullen c/ Llerena del año 1893 (Fallos. 53: 420)

- **También puede ser decretada por el Ejecutivo Nacional (artículo 99° inc. 20 Constitución Nacional.**

- ❖ **LAS CONSTITUCIONES PROVINCIALES: CONTENIDO.**

- ❖ **LOS PREÁMBULOS:**

- ✚ **Etimológicamente:** la palabra “Pre”: antes y “ambulare”: ambular, caminar andar. Significa: antes de andar.

- @ **Posturas sobre el valor o utilidad del Preámbulo:**

- Es un *mero enunciado de principios* que no forma parte de la Constitución;
- Es una *fente interpretativa* de las cláusulas constitucionales.
- Apoyan la segunda postura:
 - **La doctrina:**
- ✓ **Juan Bautista Alberdi:** “Los Estatutos Constitucionales, lo mismo que las leyes y las decisiones de la Justicia deben ser motivadas”.

- ✓ **Bartolomé Mitre:** “Una constitución sin Preámbulo es un templo sin pórtico”
- ✓ **Bidart Campos:** “El Preámbulo tiene valor normativo y es una síntesis del proyecto político del país”.
- ✓ **Humberto Quiroga Lavié:** Es el resumen de todo el contenido de la Constitución para asegurar y fijar la inteligencia e interpretación de sus disposiciones.

➤ **La Jurisprudencia:**

▪ **La Corte Suprema de Justicia de la Nación:**

- “El Preámbulo no puede ser invocado para ampliar o disminuir poderes del Estado;
- Tampoco es fuente de poderes implícitos;
- Si es fuente interpretativa cuando el pensamiento de los constituyentes no aparece claro en la propia constitución;
- Es una síntesis de los fines para los cuales fue creada”.

➤ **Preámbulos de las Nuevas Constituciones:**

▪ **Constitución de la Rioja:**

- ✓ **Artículo 5°** “El Preámbulo no es una mera enunciación de principios, sino fuente interpretativa y de orientación para establecer el alcance, significado y finalidad de las cláusulas de la presente Constitución”.

▪ **Constitución de Salta:**

- ✓ **Artículo 9°:** “Resume los fines del Estado provincial y aspiraciones de los habitantes y es fuente de interpretación de las cláusulas constitucionales”.

❖ **DECLARACIONES GENERALES:**

- **Son Estatutos de reconocimientos de** Derechos, sin límites de tiempo ni espacio que se reconocen a todo ser humano y cuyo ejercicio se procura garantizar por encima de cualquier órgano legislativo.
- Forman la primera parte de las Constituciones y son un *“conjunto de normas destinadas a satisfacer o proteger intereses de la comunidad buscando limitar el poder de la autoridad”*.
 - Viene de la idea de Montesquieu, sólo el poder puede limitar al poder. Es decir las primeras 14 Const. son de corte liberal y protegen al Hombre en Abstracto, lo que significa en definitiva una defensa a la burguesía.

✚ Las primeras manifestaciones de Declaraciones de Derechos fueron:

- **La Declaración de derechos de Virginia de 1776 (Estados Unidos).**
- **La Declaración de los derechos del hombre y del ciudadano de 1789 (Francia).**
- Un punto de inflexión es el **Constitucionalismo Social**:
 - ✓ Constitución de México 1917
 - ✓ Constitución de Weimar 1919
 - ✓ Constitución de Mendoza 1916 dispone:
 - **Artículo 45°** “La Legislatura dictará una ley de amparo y reglamento de trabajo de mujeres y niños menores de 18 años. También se dictara la reglamentación de la *Jornada de Trabajo que se fija en general de ocho horas*”.

✚ **Enunciados de las Constituciones:**

- **Referidos a la Organización del Estado:**
 - ✓ **La Constitución Nacional, en su artículo 1°** establece la Forma Representativa, Republicana y Federal.
 - ✓ **La Constitución Nacional, en su artículo 5°** impone para los Estados miembros, la obligación de dictar para sí una constitución “bajo el sistema Representativo, Republicano”.
- **Como fundamentos de la Organización del Estado:**

- ✓ **Constitución Nacional:** “La Soberanía del Pueblo y la forma Republicana de Gobierno” (artículo 33 Constitución Nacional).
 - ✓ **Constitución de Córdoba:** La “dignidad de la persona y garantizar el pleno ejercicio de sus derechos” (Preámbulo de la Constitución Cordobesa).
 - ✓ **Constitución de Mendoza:** “La condición natural del Hombre y la forma Republicana de gobierno” (artículo 47° Constitución de Mendoza).
- **Referidos a la Autonomía Provincial y Municipal:**
- Las Provincias reafirman:
 - ✓ Ser parte de la Nación Argentina (artículo 1° Constitución de Córdoba).
 - ✓ Sus Límites territoriales (artículo 1° Constitución de Córdoba).
 - ✓ Los poderes reservados a las Provincias (artículo 121 C.N.).
 - ✓ Las provincias podrán revisar los actos de los interventores siempre que se aparten de la Constitución y de las leyes; (artículo 18° Constitución de la Rioja).
- **Cláusulas de defensa de la Democracia y del orden constitucional:**
- ✓ **“Las Constituciones no pierden vigencia cuando por un acto violento se interrumpa su observancia;** y quienes ordenen, consientan o ejecuten actos de esta índole, son considerados infames traidores al orden Constitucional”. Córdoba, artículo 17°; Jujuy, artículo 6°; La Rioja, artículo 12°.
 - ✓ Estas cláusulas tienen su base en la Reforma de la Constitución Nacional, artículo 36°.
- **Referidas a la Libertad de Cultos:**
- ✓ Todas las Constituciones hacen referencia a la Libertad de Cultos.
 - ✓ El único límite es la observancia de la moral, las buenas costumbres y el orden público.

- ✓ **El artículo 2° de la Constitución Nacional** establece que el Gobierno Federal sostiene el Culto Católico, Apostólico Romano;
- **Según Joaquín V. González, Segundo Linares Quintana** y otros autores dicen que el Estado Argentino, **sostiene pero no adopta** el culto católico.
- **Sarmiento y Vélez Sarsfield** quienes terminan de aclarar el sentido de dicha disposición;
- **Sarmiento** sostenía, que: “la libertad de conciencia es la base de todas las otras libertades, la base de la sociedad y de la religión misma”.
- **Vélez**, entendía que: “la religión es materia de la conciencia; y la conciencia no puede estar jamás bajo el imperio de la ley”.
- **Artículo 6° Constitución de Mendoza:** “Es inviolable en el territorio de la Provincia, *el derecho que todo hombre tiene de rendir culto a Dios o profesar cualquier religión, libre y públicamente*, según los dictados de su conciencia, sin otras restricciones que las que prescriben la moral y el orden público”.

❖ LA CLÁUSULA FEDERAL.

- **Define los espacios de *autonomía y de concertación* de las provincias y asegura el orden constitucional, *reconociendo al pueblo el derecho de resistencia*, cuando no sea posible otro recurso. **Pedro Frías.****
- Según Arturo Bas importa la coexistencia de dos órdenes de gobierno;
- La Cátedra entiende que es la coexistencia de tres órdenes de gobierno;
- Antonio Hernández por su parte considera que son cuatro órdenes de gobierno.
- ✚ Bas discurre que la función del **gobierno Federal** es encargarse de los *intereses generales de la república y de las relaciones exteriores*;
- ✚ La función de las provincias es *proveer al desarrollo de las sociedades locales*.
- **El sentido de la Cláusula Federal:**
 - Surge como consecuencia de la *acción de las fuerzas centrípetas y centrifugas que se dan en todo Estado* y que se hacen más evidente en un Estado Federal.

- Se busca evitar la política centralizadora del puerto de Buenos Aires; las intervenciones Federales y los gobiernos de facto, que impiden sobre todo el principio Federal de Gobierno.

➤ **Reacción de las Provincias:**

- Diversas Provincias han incluido en la reforma de sus Constituciones la cláusula federal.
- *Córdoba*: artículo 16;
- *Salta*: artículo 3;
- *Río Negro*: Artículo 12;
- *Tierra del Fuego*: Artículo 5°.

❖ **RELACIONES INTERPROVINCIALES.**

- Las provincias como entes autónomos, tienen capacidad institucional.
- Por lo que generan necesarias relaciones entre sí, sobre múltiples materias.

✚ **Actos públicos y procedimientos judiciales.**

- **El artículo 7° de la Constitución Nacional:** “*Los actos públicos y procedimientos judiciales dictados en una provincia, por autoridad competente, dentro de su jurisdicción, tienen validez en todo el territorio nacional*”.
- **Finalidad del artículo:**

- ☞ **La necesidad de constituir la “*unión nacional*” y de “*afianzar la justicia*”, ambos objetivos del Preámbulo Nacional;**

✚ **La Nacionalidad y la ciudadanía son una sola para todo el País.**

- ☞ **Del artículo 8° de la Constitución Nacional, surge que:**

- ***La ciudadanía es una sola para todo el país;***
- ***Y es una sola para cada persona;***
- ***La consecuencia de la unidad de ciudadanía es que los derechos que una constitución reconoce a los ciudadanos de la provincia, son la medida de los que se reconoce a los ciudadanos de otras provincias.***

- El caso “Tabanera Exequiel”, que *alego inmunidad de opinión en San Juan* por tener un cargo de naturaleza legislativa en Mendoza.

❖ TRATADOS.

- Es *todo acuerdo* entre dos o más provincias u otros entes nacionales o extranjeros, públicos o privados, para *regular intereses* para fines de *utilidad común*, de *naturaleza no política*, con *conocimiento del Congreso*.
 - **El artículo 126° de la Constitución Nacional** autoriza a las provincias a: *“celebrar tratados parciales para fines de administración de justicia, de intereses económicos y trabajos de utilidad común, con conocimiento del Congreso Federal”*.
 - **El artículo 127° de la Constitución Nacional** excluye expresamente como materia de estos tratados:
 - ✓ **La política;**
 - ✓ **Y las facultades delegadas a la Nación.**

❖ CONFLICTOS INTERPROVINCIALES:

- Conforme al **artículo 127 de la Constitución Nacional**:
 - Una provincia no puede declarar ni hacer la guerra a otra.
 - **Sus quejas** deben ser sometidas a la Corte Suprema de Justicia y ser dirimidas por ella.
 - Sus hostilidades de hecho son actos de guerra civil, calificados de sedición o asonada, que el Gobierno Federal debe sofocar y reprimir conforme a la Ley.

❖ LAS PROVINCIAS Y LAS RELACIONES INTERNACIONALES

- **Principio Fundamental en materia de Relaciones Internacionales:**
 - ***El único sujeto de Derecho Internacional es el Estado Nacional y no las Provincias.***
 - Por lo que la política exterior es competencia exclusiva del Gobierno Nacional por delegación de la Constitución Nacional (Arts. 27, 75 inc. 13, 15, 18 y 22; 99 inc. 11, 125 y 126).

- **De este artículo 124° C.N.** podemos deducir cuatro requisitos fundamentales para la celebración de un convenio internacional por parte de las Provincias:

- No deben entrar en conflicto con los *tratados internacionales* celebrados por la Nación;
- No deben *afectar las facultades delegadas* al gobierno de la Nación;
- Cualquier *endeudamiento debe tener carácter estrictamente provincial*;

El Congreso debe ser notificado y tomar conocimiento del tratado.

COMPETENCIAS DE LA NACIÓN Y LAS PROVINCIAS. JURISPRUDENCIA

❖ REGLA TEÓRICA DE LA ASIGNACIÓN DE COMPETENCIAS.

@Arturo M. Bas:

@“Entre todas las facultades de las provincias, se comprende todas aquellas requeridas para la satisfacción de las necesidades de Interés Local”.

@Límite: las atribuciones inherentes al Gobierno Central, en orden a:

- **La dirección de las Relaciones Exteriores;**
- **La satisfacción de las Exigencias Generales de la Nación.**

➤ Resumen:

- A las provincias le corresponde **todo lo relativo al interés local, tienen un presunción iuris tantum** de que tal o cual poder les pertenece:
- Es necesario **dar razones para probar que no le compete, porque excede el interés local,**
- **Y comprometer igual interés de otras provincias.**

➤ Por lo que **el tema central de este punto lo constituye el reparto de competencias entre ambas esferas de gobierno** que efectúa la Ley fundamental de la Nación.

➤ **El reparto de competencias respecto de diferentes materias** como:

- ✓ La Educación;
- ✓ Policía de las profesiones;
- ✓ Comercio interprovincial;
- ✓ Telecomunicaciones;
- ✓ Regionalización;
- ✓ Promoción industrial;
- ✓ Policía económica;
- ✓ Policía del trabajo;
- ✓ Régimen Financiero.

✚ **Como principio general tenemos que: no hay subordinación del gobierno provincial al federal.**

✚ En los casos donde el gobierno federal **representa por mandato constitucional el interés general de la Nación, la subordinación es a lo establecido por la Constitución Nacional.**

- En este segundo caso los preceptos elementales lo constituyen los artículos **5°, 6°, 31° y 75° inc. 22 y 24** de la Constitución Nacional.

➤ Esta afirmación se puede hacer por cuanto **las provincias son autónomas con poderes propios, y no simples divisiones administrativas.**

✚ **Ambas esferas de gobierno son independientes entre sí y con poderes inherentes:**

- En la parte orgánica establece la distribución de competencias a partir de un riguroso principio federal: **el artículo 121° C.N.**
- La primacía jerárquica de la Nación en ciertos temas es para asegurar los fines de la Constitución, según Pedro Frías¹.

✚ En la medida que las provincias ejerzan su autonomía, el gobierno federal en nada puede inmiscuirse, salvo la intervención federal que se da en la hipótesis prevista en el artículo 6° de la Constitución Nacional.

@Reparto de Competencias:

➡ Lo hace la Constitución Nacional y no la Nación o las Provincias.

¹ FRÍAS, Pedro, *Introducción al derecho público provincial*. Ed. Depalma, p. 24.

- El Poder Constituyente fue ejercido por el PUEBLO (“Nos los representantes del pueblo) y no por las provincias.
- La constitución crea, en principio, dos esferas de gobierno: El Estado Federal y Los Estados Provinciales; luego en la Reforma de 1994, se le agregan los Estados Municipales.
- La Constitución crea un Estado Federal, de excepción, extraordinario, ya que los Estados Provinciales son lo ordinario, los que delegan sus poderes para la creación de la Nación.
- Para delimitar los poderes de las Provincias hay que excluir los Poderes de que la Constitución Nacional delega al Estado Federal siendo los **no delegados: residuales y conservados**.
- **Esos poderes conservados por los constituyentes a las provincias, deben interpretarse que son los relativos al Interés Local.**
- Alberdi, en el artículo 99° de su proyecto decía:

“Las provincias conservan el poder no delegado expresamente a la Confederación”.

- ✓ Los constituyentes del 53´ suprimieron la palabra **“expresamente”**, deduciéndose que la delegación incluye los poderes **“implícitos”** para hacer posible el Interés General de la Nación

- Dentro de estas competencias implícitas, están los **“Poderes Implícitos del Congreso”**, reconocidos por el artículo 75° inc. 32°.

❖ **PODERES CONSERVADOS POR LAS PROVINCIAS**

- En la fórmula de artículo 121° de la Constitución Nacional radica el nudo gordiano del Federalismo Argentino.
- **“Las provincias conservan el poder no delegado por esta Constitución al gobierno federal y el que expresamente se hayan reservado por pactos especiales al tiempo de su incorporación”.**

✚ **Interpretación del derecho judicial a través de la jurisprudencia de la Corte Suprema:**

- La Corte implantó dos principios que complementan la fórmula del artículo 121°:

- **Las provincias conservan, todos los poderes anteriores a la constitución y con la misma extensión, salvo que:**
 - **La Constitución tenga alguna disposición expresa que restrinja o prohíba su ejercicio;**
 - **Los actos provinciales no pueden ser invalidados sino cuando:**
 - La Constitución conceda al gobierno federal un poder exclusivo en términos expresos;
 - El ejercicio de idénticos poderes ha sido prohibido a las provincias;
 - Haya incompatibilidad absoluta y directa en el ejercicio de los mismos por parte de las provincias.

- **Poderes conservados o exclusivos de las Provincias:**

- ✓ Dictar la Constitución Provincial;
- ✓ Establecer impuestos directos;
- ✓ Dictar sus Códigos de Procedimientos;
- ✓ Asegurar su régimen municipal;
- ✓ La Educación primaria;
- ✓ La organización y funcionamiento de la justicia ordinaria; establecer sistemas electorales, etc.

- **Estos poderes se encuentran latentes en la reserva del artículo 121° y en la Autonomía consagrada en el artículo 122°:**

- ✓ **“Se dan sus propias instituciones locales y se rigen por ellas. Eligen sus gobernadores, legisladores y demás funcionarios de provincia sin intervención del gobierno federal”.**

- ❖ **PODERES DELEGADOS A LA NACIÓN**

- Para entender la fórmula del artículo 121° tenemos que indagar:

➤ Qué poderes han sido delegados al gobierno federal:

➤ Así tenemos:

- **Poderes delegados expresamente:**

- **Competencias exclusivas del gobierno federal:**

- ✓ **Intervención federal;**
- ✓ **Declaración del Estado de Sitio;**
- ✓ **Relaciones Internacionales;**
- ✓ **Dictar los Códigos de fondo o de derecho común y las leyes federales o especiales, etc.-**

- ✓ **Principio general todas las competencias asignadas a los órganos de gobierno federal en los artículos 75°, 99° y 116°.**

❖ **PODERES IMPLÍCITOS DEL GOBIERNO FEDERAL**

- **Son los que surgen de la conveniencia de ordenar con eficacia ciertas cuestiones que quedarían obstaculizadas si correspondieran a las provincias;**
- **O también, son los medios necesarios para efectivizar los poderes concedidos expresamente.**
 - ✓ Dentro de las competencias implícitas están los llamados **“Poderes implícitos del Congreso”**, que se reconocen en el artículo **75 inc. 32°**.
 - ✓ **“Hacer todas las leyes y reglamentos que sean convenientes para poner en ejercicio los poderes antecedentes y todos los otros concedidos por esta Constitución al Gobierno de la Nación Argentina”.**

❖ **PODERES PROHIBIDOS A LAS PROVINCIAS Y A LA NACIÓN.**

- **El artículo 121° C.N., como principio general asegura la efectividad de los poderes indefinidos que las provincias conservan.**
 - **La Constitución, en el artículo 126°, enumera taxativamente los poderes que están prohibidos.**
 - **Esta enumeración es necesaria,** porque se podría entender que la delegación de un poder cualquiera al gobierno federal no significa la prohibición correlativa de su ejercicio a las provincias;
 - **Ya que las mismas se podrían haber reservado una acción concurrente para ese caso.**
- ✚ **También la ley fundamental incluye poderes prohibidos tanto al gobierno federal como al provincial**
 - ✚ **Y también incluye poderes prohibidos a ambos órdenes de gobierno**

❖ **PODERES CONCURRENTES**

- **Son los que pueden ejercer el gobierno federal y el provincial, en la medida que su ejercicio simultáneo no resulte incompatible.**
 - ✓ En este último caso prevalece la competencia federal por la supremacía que establece el artículo 31° en relación con el artículo 75° inc. 22° y 24° de la Constitución Nacional.
 - ✓ Artículo 75° inc.2°. Impuestos indirectos internos;
 - ✓ Artículos 75° incs. 17°,18° y 19° C. N.

❖ **PODERES COMPARTIDOS**

- **“Son aquellos para cuyo ejercicio se necesita la intervención conjunta y necesaria de dos órdenes de gobierno”**
- **Artículos 3°** Instalación de la Capital Federal;
- **Art. 13° C.N.** Creación de nuevas provincias;
- **Art. 75 inc. 2°:** Ley Convenio Sobre régimen de coparticipación federal.

❖ **PODERES RESERVADOS POR PACTOS ESPECIALES.**

@ **Artículo 121°, 2da. Parte:** “Poderes expresamente reservados al tiempo de su incorporación.”

@ **Joaquín V. González:** “Mensaje abierto al porvenir, pues el artículo 121° tiene un sentido histórico auténtico.

@ **Artículo 13° C.N.;** posibilidad de creación de nuevas provincias, que podrían necesitar poderes particulares a su suelo.

@ **Néstor Sagües:** como consecuencia de la recuperación de las islas Malvinas. Contemplando sus particularidades al tiempo de su incorporación.

- ✓ **Art. 121 in fine.** Las Malvinas podría transformarse en una nueva Provincia, previo “**Pacto especial**” al tiempo de su incorporación.
- ✓ **Que contemple las particularidades:**
 - **Idiomáticas**
 - **Culturales**

- **Culturales**
- **Económicas**
- **Religiosas, etc.**
- **De los Kelpers malvinenses.**

- **Poder de Policía Provincial**

- **Concepto:** Es la facultad o **potestad del Estado de reglamentar los derechos del individuo** para asegurar la normal convivencia en una sociedad;
- **Los derechos no son absolutos, es necesaria su reglamentación para evitar el abuso de los mismos.**
 - ☞ Los derechos humanos son anteriores a la ley positiva;
 - ☞ Por eso la C.N. reconoce tales derechos en forma expresa y también implícita (artículo 33° C.N.).
- **Pertenece por regla al Estado provincial.** Esta afirmación tiene numerosas excepciones.
- La facultad reglamentaria está vinculada a la distribución de competencias entre ambas esferas de gobierno.
 - **Pertenece a las Provincias todo lo vinculado a los poderes conservados;**
 - **Pertenece a la Nación todo lo referido a los poderes delegados.**
- El Poder de Policía es inherente a la esfera de gobierno a la cual se le otorga la competencia sobre la materia de que se trate.

- **La facultad Reglamentaria. Fundamento:**
 - **Está en el artículo 14° C.N.**, el cual enumera los derechos que gozan todos los habitantes de la Nación:
 - ✓ **“Conforme a las leyes que reglamenten su ejercicio”.**
 - **La facultad reglamentaria no es absoluta, tiene dos restricciones:**
 - ✓ **Artículo 28° C.N.** “Los principios, garantías y derechos reconocidos en los anteriores artículos, no podrán ser alterados por las leyes que reglamenten su ejercicio”;
 - ✓ **Artículo 19° C.N.** “Las acciones privadas de los hombres que de ningún modo ofendan al orden y a la moral pública, ni perjudiquen a terceros, están sólo reservadas a Dios, y exentas de la autoridad de los magistrados”.
 - ✓ **Es ejercido dentro de sus respectivas atribuciones por la Nación, las Provincias y los Municipios.**

- **Criterio restringido:**
 - ✓ **Doctrina Clásica Europea;** el Poder de Policía se limitaba a la protección de: la seguridad, salubridad y moralidad pública.

- **Criterio Amplio:**
 - ✓ **Estado Intervencionista:** amplía el concepto de Poder de Policía.
 - ✓ **Abarca el campo económico – social,** con la denominada policía de prosperidad, que apunta a promover el bienestar de la comunidad.
 - ✓ Son normas que **protegen los intereses económicos de los usuarios;**

- **El abuso y la falta de ejercicio responsable de los derechos individuales, llevó a la formación de la Doctrina del Constitucionalismo Social.**
 - Receptado por la Corte Suprema de Justicia de EE.UU. a partir de 1827².
 - Aceptado por la Corte Suprema de nuestro país a partir de 1921, en el caso **“Ercolano c/ Julieta Lanteri de Renshaw”**, con motivo de la Ley de alquileres n°11.157, llamada de Emergencia sobre Locaciones.

² Causa *“Brown v. Maryland”* (1827), el *Chief de Justice* Marshall habló por primera vez del “poder de policía” como un poder que “los estados incuestionablemente retienen y deben retener”. De allí en adelante, la frase *“police power”*, fue usada como un sinónimo de lo que *El Federalista* denominaba la “soberanía residual de los estados”, esto es, “esa autoridad general no entregada al Gobierno General y reservada individualmente por cada Estado para regular de la manera que lo considere apropiada todas las materias de preocupación local”.