



COLECCIÓN NUEVAS PERSPECTIVAS DEL DERECHO PÚBLICO

LORENA GONZÁLEZ TOCCI - PEDRO A. CAMINOS

Directores

LA SELECCIÓN DE JUECES

Aspectos teóricos sobre la designación de magistrados

La independencia judicial

La idoneidad de los magistrados

La legitimidad democrática

La selección de jueces a nivel federal y del Derecho
Público provincial

ADRIÁN FEDERICO AMBROGGIO

Autor

THOMSON REUTERS

LA LEY

Ambroggio, Adrián Federico

La selección de jueces / Adrián Federico Ambroggio;
dirigido por Pedro Caminos; Lorena González Tocci -
1a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2024.

304 p.; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4693-7

1. Derecho Público. 2. Jueces. I. Caminos, Pedro, dir.
II. González Tocci, Lorena, dir. III. Título.

CDD 342.04

© Adrián Federico Ambroggio, 2024
© de esta edición, Thomson Reuters, 2024
Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires
Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

Impreso en la Argentina

Todos los derechos reservados
Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

Printed in Argentina

All rights reserved
No part of this work may be reproduced
or transmitted in any form or by any means,
electronic or mechanical, including photocopying and recording
or by any information storage or retrieval system,
without permission in writing from the Publisher and the author.

Publicado por Thomson Reuters.
La Ley - Abeledo Perrot • Buenos Aires, Argentina.
Legal Publishing Chile • Santiago, Chile.
Dofiscal Editores • Ciudad de México.

Tirada 300 ejemplares

ISBN 978-987-03-4693-7

SAP 43316288

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

ARGENTINA

ÍNDICE GENERAL

Presentación	XVII
Prefacio.....	XIX
Prólogo	XXIII

CAPÍTULO I NOCIONES BÁSICAS SOBRE LA SELECCIÓN DE JUECES

1. Breve advertencia preliminar.....	1
2. La evolución del rol de los jueces	3
a. El juez en el Estado de derecho legislativo.....	3
b. El juez en el Estado de derecho constitucional	8
3. La judicialización de la política.....	12
a. Delimitación conceptual	12
i. La judicialización de la política en su aspecto discursivo....	24
ii. La judicialización de la política en su aspecto relativo al diseño de las políticas públicas	27
iii. La judicialización de la política en su aspecto relacio- nado a la megapolítica.....	40
iv. ¿Debemos promover o restringir la judicialización de la política?	42

CAPÍTULO II LA SELECCIÓN EN LOS DIVERSOS PARADIGMAS DE JUECES Y MODELOS DE MAGISTRATURA

1. Introducción	47
2. Los modelos de magistratura	48
a. Modelo empírico primitivo	49

b.	Modelo tecno-burocrático	49
c.	Modelo democrático contemporáneo	52
3.	Clasificación de los sistemas de selección	53
a.	Con base en la ubicación institucional del órgano de selección	53
b.	Con base en el procedimiento de selección	55
c.	Con base en quienes pueden aspirar a los cargos judiciales...	58

CAPÍTULO III

LA DIMENSIÓN DE LA INDEPENDENCIA JUDICIAL

1.	Introducción	61
2.	La independencia judicial como valor universal	63
3.	Conceptualización de la independencia judicial	67
a.	Definiciones	67
b.	Obstáculos para un concepto superador de la independencia judicial	69
c.	Dos clasificaciones centrales de la independencia judicial con relación a la selección de jueces.....	73
i.	En razón a su permanencia en el tiempo.....	73
ii.	En razón al plano de análisis	75
4.	La independencia judicial y la inamovilidad en el cargo.....	82
5.	Independencia judicial e intangibilidad del salario.....	89
a.	Consideraciones generales	89
i.	El argumento de la selección	92
ii.	El argumento de la eficiencia.....	93
iii.	El argumento de la independencia	94
iv.	Nuestra opinión	95
b.	La intangibilidad y el impuesto a las ganancias	97
6.	La independencia judicial en el derecho comparado subnacional	102

CAPÍTULO IV

LA DIMENSIÓN DE LA IDONEIDAD DE LOS JUECES

1.	Introducción	109
2.	Conceptualización de la idoneidad.....	110
3.	La idoneidad en el derecho constitucional comparado	112

4.	La idoneidad en la Constitución Nacional.....	116
a.	La idoneidad se encuentra íntimamente relacionada con el principio de igualdad.....	119
b.	La idoneidad es un derecho-deber para el Estado y para los habitantes	120
c.	La idoneidad es una garantía genérica para el empleo público y una garantía específica para los jueces inferiores de la Nación.....	120
5.	La idoneidad en la jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación.....	122
6.	La idoneidad en el derecho comparado subnacional.....	128
7.	Hacia un concepto amplio de idoneidad de los jueces.....	135

CAPÍTULO V

LA DIMENSIÓN DE LA LEGITIMIDAD DEMOCRÁTICA EN LA SELECCIÓN DE JUECES

1.	Introducción.....	139
2.	La relación entre democracia y constitución. La particular tensión entre la democracia como expresión de las mayorías y el control judicial de constitucionalidad	140
3.	La legitimidad democrática de los jueces. Algunos frecuentes errores en su planteo.....	146
a.	Error relativo a los alcances conceptuales del significado de legitimidad democrática	146
b.	Error relativo a la generalización del problema y la falta de una adecuada diferenciación entre jueces inferiores y superiores	149
4.	Hacia la construcción de modelos que aseguren la diversidad judicial en los procesos de selección.....	151
a.	Pluralismo y transparencia. Por la senda de los decretos PEN 222/2003 y 588/2003.....	151
5.	El clivaje regional. Federalismo y Poder Judicial de la Nación.....	155
a.	Análisis normativo	156
b.	Análisis empírico	159
i.	La integración del Consejo de la Magistratura	159
ii.	La composición de la CSJN - Período 1983-2021	162
6.	El clivaje de género. Hacia un Poder Judicial paritario	165
a.	El panorama a nivel federal.....	165
b.	La cuestión de género en el contexto subnacional	172

CAPÍTULO VI

NOTAS SOBRE LA SELECCIÓN DE JUECES A NIVEL FEDERAL EN ARGENTINA

1.	Características generales del sistema	177
2.	La designación de los jueces de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	181
3.	La designación de los jueces inferiores de la Nación	183
4.	El problema de la integración del Consejo de la Magistratura	186
5.	El problema del funcionamiento del Consejo de la Magistratura.....	195
a.	Características y etapas del proceso de selección dentro del Consejo de la Magistratura.....	195
i.	Llamado a concurso, sorteo de jurado y apertura de las inscripciones	196
ii.	Presentación de las inscripciones de los postulantes e impugnación de candidatos	196
iii.	Prueba de oposición escrita.....	198
iv.	Evaluación de antecedentes	204
v.	Resolución de impugnaciones y orden de mérito provisorio	206
vi.	Entrevista personal	207
vii.	Orden de mérito definitivo y dictamen de la Comisión con propuesta de terna.....	208
viii.	Entrevista personal ante el Plenario, decisión del Plenario y elevación de la terna al Poder Ejecutivo	209
b.	Algunos problemas de funcionamiento del Consejo	210
c.	La selección en el Poder Ejecutivo y el acuerdo en el Senado...	217
i.	El proceso dentro del Poder Ejecutivo	217
ii.	El acuerdo en el Senado	218

CAPÍTULO VII

NOTAS SOBRE LA SELECCIÓN DE JUECES EN EL DERECHO PÚBLICO PROVINCIAL

1.	La selección de jueces superiores a nivel subnacional	223
a.	Introducción.....	223
b.	Análisis comparativo sobre los procesos de selección de los jueces superiores a nivel subnacional.....	224
i.	Intervención del Poder Ejecutivo y del Poder Legislativo.....	224

ii.	Intervención del Consejo de la Magistratura y del Poder Legislativo.....	225
iii.	Intervención del Consejo de la Magistratura y del Poder Ejecutivo	226
iv.	Intervención del Consejo de la Magistratura	226
c.	Un caso singular de integración del órgano de selección de magistrados superiores: la Provincia de Río Negro.....	226
2.	La selección de los jueces inferiores a nivel del derecho público subnacional.....	230
a.	Intervención de tres órganos del Estado	231
b.	Intervención de dos órganos.....	232
c.	Intervención de un solo órgano	232
3.	La integración de los Consejos de la Magistratura para la selección de jueces inferiores a nivel subnacional.....	233
a.	Introducción.....	233
b.	Algunas conclusiones sobre la integración de los Consejos a nivel subnacional	238
i.	No hay un modelo unificado de Consejo de la Magistratura	238
ii.	Los jueces y abogados son los únicos estamentos que participan en todos los Consejos de la Magistratura subnacionales.....	238
iii.	La representación de otros sectores es marginal	239
iv.	La mayoría de los Consejos de la Magistratura a nivel subnacional tienen predominio del sector judicial	242
4.	Los métodos de ponderación de la idoneidad técnica, política y funcional de los magistrados inferiores en el contexto de derecho público provincial argentino.....	243
a.	Planilla comparativa con datos porcentuales del puntaje.....	244
b.	Planilla comparativa con datos absolutos del puntaje	245
c.	Algunas conclusiones sobre la ponderación de las etapas de los concursos públicos a nivel subnacional.....	246
i.	La etapa de examen es la que más puntaje otorga.....	246
ii.	La etapa de examen es la etapa predominante	246
iii.	Moda y mediana	247
iv.	El examen escrito es el predominante como método de evaluación	247
v.	Los antecedentes profesionales se prefieren a los antecedentes académicos.....	248
5.	La discrecionalidad fuerte como denominador común de los sistemas de designación de jueces a nivel provincial	248
	Bibliografía.....	251