

ÍNDICE

<i>Prólogo a la segunda edición</i>	17
---	----

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN

1. Una lectura preliminar. Continuidades y rupturas . .	19
2. La importancia de las medidas cautelares	21
2.1. En general	21
2.2. Frente al proceso administrativo	23
2.3. Frente a la acción de amparo	24
3. La jerarquía constitucional de las medidas cautelares. Las facultades del Congreso	25
4. La jurisprudencia de los tribunales internacionales	28
5. Las medidas cautelares: virtudes y miserias	32
6. Plan del trabajo	34

CAPÍTULO II

ANTECEDENTES MEDIATOS E INMEDIATOS

1. Contexto y mediatización de las medidas cautelares	35
2. El Congreso en acción	42

2.1. El discurso de apertura del Poder Ejecutivo de las sesiones del Congreso	42
2.2. El proyecto remitido	43
2.3. El trámite parlamentario	44
2.4. El texto definitivo. Su estructura	49

CAPÍTULO III

LOS REQUISITOS DE LA PRETENSIÓN CAUTELAR

1. Las palabras rectificadoras del legislador	53
2. Descripción general	54
3. La competencia	54
3.1. Consideraciones generales	54
3.2. Las excepciones	55
4. Objeto y causa	57
5. Tiempo	58
6. Los requisitos para su otorgamiento	58
7. La verosimilitud del derecho	60
8. El peligro en la demora	63
8.1. Consideraciones generales	63
8.2. Lo irremplazable como daño irreparable y otras situaciones conexas	64
8.2.1. La pérdida no puede ser reemplazada.	64
8.2.2. La pérdida solo puede ser reemplazada con dificultad	65
8.2.3. Los daños ocasionados son difíciles de cuantificar	65
8.2.4. El actor puede ser privado de legítimas ventajas tácticas	66
8.2.5. La situación conduce a la insolvencia o enfrenta a un insolvente	66
9. El interés público	67

ÍNDICE	II
10. La contracautela	70
10.1. Noción, fundamentos y principios generales	70
10.2. Clases	72
10.3. Oportunidad y mejoramiento	73
10.4. Exenciones	73
10.5. Problemas que se plantean	74
10.6. Distintas alternativas	75

CAPÍTULO IV

CARACTERES Y ESTRUCTURA. LAS MEDIDAS CAUTELARES EN PARTICULAR: LA REGULACIÓN ANTERIOR

1. Descripción general	79
2. Caracteres	79
3. Estructura. El informe previo de la autoridad demandada	84
3.1. El trámite en las medidas cautelares: la ley y la jurisprudencia	84
3.2. La bilateralidad previa al otorgamiento de las medidas cautelares	85
3.2.1. La unilateralidad cuestionada	85
3.2.2. Las alternativas: desde la unilateralidad a la bilateralidad plena	87
3.3. La bilateralidad consagrada	88
4. Las medidas cautelares en particular en su regulación anterior. Suspensivas y de carácter positivo. Otras variantes	91
4.1. La suspensión de la ejecución del acto administrativo	91
4.2. Medidas innovativas. Mandatos cautelares con contenido positivo	93
4.3. La coincidencia de la medida cautelar con el objeto de la demanda	95

CAPÍTULO V

LAS MEDIDAS CAUTELARES EN PARTICULAR.
LAS MODIFICACIONES RELEVANTES

1. Descripción general	99
2. La suspensión de los efectos de un acto estatal	100
3. La medida positiva	104
4. La medida de no innovar y otras medidas admisibles.	108
5. Las medidas cautelares solicitadas por el Estado.	110
6. La tutela urgente del interés público comprometido por la interrupción de los servicios públicos	112
7. El principio de idoneidad	115
8. La prohibición de regresividad en materia de derechos humanos	120
9. La cláusula de la vida digna	122
10. Las medidas cautelares en la acción de amparo	129
11. La cláusula de la afectación de los recursos y bienes del Estado	130
12. La contracautela frente al régimen anterior	131

CAPÍTULO VI

LA VIGENCIA TEMPORAL
DE LAS MEDIDAS CAUTELARES

1. Introducción. Plazos. Excepciones	135
1.1. Plazo menor a seis meses	136
1.2. Plazo superior a seis meses	136
1.3. Inexistencia de plazo.	137
2. La duración de los procesos. Validez constitucional del plazo de vigencia de las medidas cautelares	137

2.1. Un problema irresuelto	137
2.2. Examen de la constitucionalidad del plazo	140
2.3. Excepciones al plazo	145
2.4. Variantes del plazo. El caso de la denominada medida cautelar autónoma	146
2.5. El cómputo del plazo	147

CAPÍTULO VII
OTRAS CUESTIONES

1. Descripción general	149
2. El ámbito de aplicación de la ley	149
3. El ámbito temporal de aplicación de la ley	150
3.1. Medidas cautelares solicitadas con posterioridad a la entrada en vigencia de la ley 26.854.	151
3.2. Medidas cautelares solicitadas con anterioridad a la entrada en vigencia de la ley 26.854 y aún no resueltas	151
3.3. Medidas cautelares otorgadas con anterioridad a la entrada en vigencia de la ley 26.854.	152
4. La aplicación de las normas del Código Procesal Civil y Comercial	153
5. Las cuestiones de competencia. La inhibitoria	154
5.1. Las cuestiones de competencia.	154
5.2. La vía de la inhibitoria	156
5.2.1. Las reglas en el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	156
5.2.2. La inhibitoria en la nueva regulación. . .	158
5.2.3. Evaluación	159
6. Los recursos admisibles. La cuestión de sus efectos	160
6.1. El recurso de apelación. La cuestión del efecto suspensivo y devolutivo. Los casos especiales .	161
6.1.1. Aspectos generales	161

6.1.2. El efecto suspensivo en la acción de amparo	162
6.1.3. Consagración legislativa del efecto suspensivo para enervar la eficacia de la protección cautelar. El caso de la emergencia económica del Estado	165
6.1.4. Evaluación	166
6.2. Los recursos admisibles y sus efectos en la nueva regulación.	171

CAPÍTULO VIII

LA APLICACIÓN DE LA LEY 26.854 EN LA JURISPRUDENCIA

1. Propósito	173
2. Criterios jurisprudenciales	174
2.1. Ámbito de aplicación	174
2.1.1. Inaplicabilidad en la instancia originaria de la Corte Suprema de Justicia	175
2.2. Medidas cautelares dictadas por jueces incompetentes	176
2.3. Cláusula de la vida digna	177
2.3.1. Derecho a la salud	178
2.3.2. Sectores socialmente vulnerables	179
2.3.3. Derechos alimentarios	179
2.4. Idoneidad de la pretensión cautelar	180
2.4.1. Facultad de los jueces para adoptar medidas diversas a las solicitadas	180
2.4.2. Coincidencia del objeto de la medida cautelar con el objeto principal de la demanda	181
2.5. El informe previo. La bilateralidad en el trámite de las medidas cautelares frente al Estado	184
2.5.1. Inapelabilidad de la providencia que ordena producir el informe previo	186
2.5.2. Bilateralidad y costas	186

2.6. La intervención previa del Ministerio Público Fiscal	187
2.7. La medida interina o precautelar	188
2.8. Vigencia temporal de las medidas cautelares ..	190
2.8.1. Cómputo del plazo de vigencia	194
2.8.2. Oportunidad para solicitar la prórroga del plazo de vencimiento de la medida cautelar	195
2.8.3. Traslado previo a resolver un pedido de prórroga del plazo de vencimiento de la medida cautelar	195
2.8.4. Tratamiento del pedido de prórroga del plazo de vencimiento de la medida cautelar	196
2.9. Carácter provisional de las medidas cautelares	197
2.9.1. Levantamiento de la medida cautelar derivada de la caducidad de la instancia	199
2.10. Modificación de las medidas cautelares	199
2.11. Caducidad de las medidas cautelares	200
2.12. Afectación de los recursos y bienes del Estado	200
2.12.1. La prohibición de imponer a los funcionarios cargas personales pecuniarias	201
2.13. Contracautela	202
2.14. Suspensión de los efectos de un acto estatal mientras esté pendiente agotar la vía administrativa	203
2.15. Efectos del recurso de apelación.	204
2.16. Suspensión de los efectos de un acto estatal. .	206
2.17. Medida positiva	207
2.18. Medida de no innovar	208
2.19. Medidas cautelares solicitadas por el Estado ..	210
2.19.1. Los casos regidos por la ley 11.683.	212
2.20. Aplicación de las normas del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	212
2.21. Procesos excluidos	213

2.21.1. Medidas cautelares en las acciones declarativas.....	214
2.22. Inhibitoria y conflictos de competencia.....	214

CAPÍTULO IX

SÍNTESIS Y EVALUACIÓN

1. Introducción.....	219
2. Continuidades y rupturas.....	219
2.1. Importancia y jerarquía constitucional.....	219
2.2. Virtudes y miserias.....	220
2.3. Los poderes del Congreso.....	220
2.4. La desmesurada extensión temporal de las medidas cautelares.....	221
2.5. Tres palabras rectificadoras del legislador y bibliotecas enteras se convierten en basura.....	221
2.6. Regulación integral del sistema cautelar.....	222
2.7. La prohibición de regresividad.....	222
2.8. La cláusula de la vida digna.....	223
2.9. Oír antes de cautelar.....	223
2.10. Protección cautelar con vigencia temporal limitada.....	224
2.11. Compositores e intérpretes.....	224
– Ley 26.854. Medidas cautelares en las causas en las que es parte o interviene el Estado nacional. Procesos excluidos.....	227
– Cuadro comparativo.....	235
Bibliografía.....	245