

El horizonte constitucional

Ciencia jurídica,
Derechos humanos y
Constitucionalismo cosmopolita



ÍNDICE

PARTE I ESTADO CONSTITUCIONAL, ORDENAMIENTO JURÍDICO Y CIENCIA DEL DERECHO

CONSTITUCIÓN, CONSTITUCIONALISMO Y «ESTADO DE EXCEPCIÓN»	15
<i>Massimo La Torre</i>	
1. Constitución de los Antiguos y de los Modernos.....	15
2. Neo-constitucionalismo y contractualismo	19
3. «Estado de excepción» y constitución	23
4. Implicaciones. El concepto de Derecho	29
ESTADO CONSTITUCIONAL Y PRODUCCIÓN NORMATIVA	33
<i>Fco. Javier Ansuátegui Roig</i>	
1. Premisa	33
2. Una reflexión sobre el contexto y las interpretaciones del constitucionalismo.....	34
3. La perspectiva de los límites del Derecho	38
4. Producción normativa: autoridad y justificación	40
5. Conclusión: producción normativa y Derecho «borroso»	46
¿ESTAMOS ANTE UN CAMBIO DE PARADIGMA EN LA FILOSOFÍA DEL DERECHO?	
EL NEOCONSTITUCIONALISMO Y LA CRISIS DEL ESTADO SOCIAL	49
<i>Luis M. Lloredo Alix</i>	
1. Punto de partida: la polémica entre positivismo y neoconstitucionalismo	49
2. Primer flashback: la larga deriva excluyente del positivismo.....	51
3. Segundo flashback: muertes y resurrecciones del positivismo	55
4. Regreso al punto de partida: ¿ha muerto por fin el positivismo? ...	61

EL ESTADO CONSTITUCIONAL ANTE LA TEORÍA JURÍDICA	67
<i>Alfonso de Julios-Campuzano</i>	
1. La crisis del Estado legislativo de Derecho.....	67
1.1. La insuficiencia del modelo formalista: un contexto propicio	67
1.2. La debilidad de la concepción científicista del derecho	69
1.3. El positivismo jurídico legalista o la constitución subyugada por el principio de legalidad	71
2. La democracia y el Estado de Derecho en la tradición constitucional.....	77
2.1. La dimensión transformadora del constitucionalismo y la vigencia del principio democrático	78
2.2. El constitucionalismo de los límites: el imperio de la ley frente al poder de la mayoría.....	80
3. La supremacía de la Constitución: del constitucionalismo de reglas al constitucionalismo de principios.....	84
3.1. La remoralización de la Constitución	84
3.2. La disociación entre validez y vigencia en el Estado Constitucional	88
3.3. La rigidez constitucional y el principio de la mayoría.....	90
4. El Estado constitucional y las transformaciones del ordenamiento jurídico.....	92
5. El constitucionalismo de la interdependencia: la crisis de Westfalia y de la dogmática jurídica estatalista.....	100

PARTE II

LA FUNCIÓN JUDICIAL EN EL ESTADO CONSTITUCIONAL

EL JUEZ EN EL ESTADO CONSTITUCIONAL.....	111
<i>Antonio-Enrique Pérez Luño</i>	
1. Planteamiento: sobre la equivalencia entre los términos «Juicio» y «Derecho»	111
2. El Juicio como Fuente Jurídica: ¿Los Jueces Crean Derecho?	112
3. Aproximación Ostensiva: El Ámbito Espacial del «Juzgar»	118
4. La Acción de Juzgar y sus Dimensiones	120
4.1. El acto de juzgar como percibir	121
4.2. El acto de juzgar como razonar.....	124
4.3. El acto de juzgar como decidir	133
5. Conclusión: Las tres Dimensiones del Juzgar y el Tridimensionalismo Jurídico	138

JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL Y PARTICIPACIÓN CIUDADANA: O DE CÓMO «TRADUCIR» DEMOCRÁTICAMENTE EL DERECHO	143
<i>José Luis Bolzán de Morais</i>	
1. Introducción	143
2. La jurisdicción constitucional y el modelo individualista de proceso: el cierre a la democratización	147
2.1. La jurisdicción constitucional y la constitucionalización del proceso	148
2.2. El modelo individualista de proceso como retrato del modelo de estado: el cierre a la democratización	150
3. Jurisdicción constitucional y modelo de proceso: el caso de las audiencias públicas en el STF y el perfil posburocrático del proceso.....	153
3.1. Jurisdicción constitucional y modelo colectivo de proceso: el sistema directo de control de constitucionalidad	154
3.2. El caso de las audiencias públicas en el STF y el modelo posburocrático de proceso.....	156
4. Consideraciones finales.....	161
Referencias bibliográficas	162
LA DIMENSIÓN CONSTITUCIONAL DEL PROCESO BRASILEÑO	167
<i>Jânia Maria Lopes Saldanha y Têmis Limberger</i>	
1. La constitucionalización del proceso brasileño	168
1.1 Jurisdicción constitucional en tiempos de neoconstitucionalismo	168
1.2 Derecho procesal constitucional: Nuevas metodologías y nuevos institutos para el proceso.....	170
2. La Corte Suprema brasileña y la apertura a la sociedad: Una experiencia ajustada a la democracia	172
2.1 Las audiencias públicas: Un nuevo instituto procesal constitucional en favor de los derechos fundamentales sociales.....	173
2.2 Las audiencias públicas en la concretización del derecho a la salud	176
Consideraciones finales	180
Referencias bibliográficas	181
EL ESTADO NEOCONSTITUCIONAL A DEBATE: ¿ECLIPSE O FORTALECIMIENTO DE LOS DERECHOS HUMANOS?	183
<i>Nuria Belloso Martín</i>	
1. Del Estado de derecho al Estado constitucional	183

2. Presupuestos del Estado constitucional.....	184
3. El constitucionalismo y sus dos proyecciones relevantes.....	187
3.1. Las fuentes del Derecho	187
3.2. La relación entre democracia y derechos humanos.....	189
4. Del Estado constitucional al Estado neoconstitucional.....	195
5. Presupuestos del neoconstitucionalismo	199
6. El neoconstitucionalismo y sus dos proyecciones relevantes.....	204
6.1. Conflictos de interpretación. Valores, normas, reglas, principios	204
6.2. El neoconstitucionalismo ¿recupera la relación entre derecho y moral?.....	212
Referencias bibliográficas	219

PARTE III

ESTADO CONSTITUCIONAL, CIUDADANÍA Y DERECHOS HUMANOS

LA LEY Y EL INTERÉS GENERAL: ¿UN PARADIGMA PARA UNA ÉTICA CONSTITUCIONAL?	225
--	-----

Francesco Bilancia

CIUDADANÍA E IDENTIDAD RELIGIOSA EN EL ESTADO CONSTITUCIONAL	243
---	-----

José Martínez de Pisón

1. La tensión entre ciudadanía e identidad.....	243
2. Identidades e identidad religiosa.....	247
3. Identidad religiosa y tolerancia	252
Coda final: Identidad y libertad religiosa en el Estado Constitucional .	258
Bibliografía.....	260

EL ESTADO CONSTITUCIONAL ANTE EL PRINCIPIO DE UNIVERSALIDAD DE LOS DERECHOS HUMANOS	263
--	-----

Ignacio Ara Pinilla

1. Planteamiento.....	263
2. Las acepciones de la universalidad de los derechos.....	265
3. Objeciones a la concepción universalista del compromiso del estado constitucional en relación con los derechos.....	269
4. Los planos de actuación del postulado de la universalidad de los derechos	272
4.1. El reconocimiento de los derechos.....	272
4.1.1. Modalidades y virtualidades del reconocimiento de los derechos.....	272

4.1.2.	Los puntos de fricción de la universalidad en el reconocimiento de los derechos.....	277
4.1.2.1.	La regionalización de los derechos.....	277
4.1.2.2.	La objeción comunitarista	280
4.1.2.3.	El proceso de especificación de los derechos	283
4.1.2.4.	La adscripción de derechos diferenciados de ciudadanía.....	288
4.2.	La realización de los derechos.....	292
4.2.1.	El trasfondo de la realización universal de los derechos	292
4.2.2.	La manipulación de los enunciados normativos como supuesto específico de vulneración de la realización universal de los derechos	297
4.2.3.	Las deficiencias estructurales del modelo de realización universal de los derechos	306
4.3.	La identificación de los derechos	312
5.	El estado constitucional frente a la redefinición del sentido de la universalidad de los derechos.....	318

CIUDADANÍA Y PARTICIPACIÓN DEMOCRÁTICA: EL CASO BRASILEÑO..... 325

Sergio Cademartori y Daniela Mesquita Leutchuk De Cademartori

1.	Introducción	325
2.	Las ambigüedades conceptuales de la categoría ciudadanía.....	325
2.1	Las dificultades estipulativas	325
2.2	La concepción jurídico-formal	329
2.3	La crítica a la concepción formal	332
3.	La construcción de la ciudadanía en Brasil.....	334
	Bibliografía.....	337

PARTE IV

CRISIS DEL ESTADO Y CONSTITUCIONALISMO COSMOPOLITA

«EL ESTADO DE DERECHO ALLENDE EL ESTADO»: FRACASOS, PROMESAS Y TEORÍA..... 341

Gianluigi Palombella

1.	Introducción y premisa.....	341
2.	¿Imponiendo un «Estado de Derecho»?	345
3.	Algunas pistas sobre «qué» es el principio de Estado de Derecho ..	349
4.	Análisis teórico y carencias del Derecho vivo.....	352

5. Hacia evaluaciones dependientes del contenido	358
6. ¿La construcción del Estado de Derecho como tercera vía?	362
7. Una teoría práctica del reconocimiento: recomenzando desde presupuestos hartianos	365

EL SABER CONSTITUCIONAL Y LOS DESAFÍOS DEL COSMOPOLITISMO

María Rosaria Ferrarese

1. Hacia el «saber» constitucional	369
2. Ambivalencias del derecho constitucional entre estados y globalización	372
3. La ambivalencia entre política y derecho	374
4. La ambivalencia entre concepción normativa y concepción dialógica de las constituciones.....	376
5. La constitución como tabla de derechos universales o como reflejo identitario	379
6. De los documentos constitucionales al «discurso» constitucional..	382

RASGOS DE APROXIMACIÓN ENTRE EL NEOCONSTITUCIONALISMO Y LA ÓPTICA COSMOPOLITA

Valéria Ribas do Nascimento

1. Apuntes introductorios sobre el neoconstitucionalismo: «la risa de la mujer tracia».....	387
1.1. Delimitación conceptual del neoconstitucionalismo	388
1.2. Pluralidad de neoconstitucionalismos y positivismos.....	391
2. Las alteraciones del constitucionalismo en Brasil y la óptica cosmopolita	395
2.1. La crisis del principio de legalidad y el retorno al derecho jurisprudencial en territorio brasileño.....	397
2.2. El proceso de apertura bajo la óptica cosmopolita y el Estado Constitucional Cooperativo	399
Conclusión.....	404
Referencias bibliográficas	405