

# **El horizonte constitucional**

Ciencia jurídica,  
Derechos humanos y  
Constitucionalismo cosmopolita



# ÍNDICE

## PARTE I ESTADO CONSTITUCIONAL, ORDENAMIENTO JURÍDICO Y CIENCIA DEL DERECHO

<b>CONSTITUCIÓN, CONSTITUCIONALISMO Y «ESTADO DE EXCEPCIÓN»</b> .....	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
<b>ESTADO CONSTITUCIONAL Y PRODUCCIÓN NORMATIVA</b> .....	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
<b>¿ESTAMOS ANTE UN CAMBIO DE PARADIGMA EN LA FILOSOFÍA DEL DERECHO?</b>	
<b>EL NEOCONSTITUCIONALISMO Y LA CRISIS DEL ESTADO SOCIAL</b> .....	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

<b>EL ESTADO CONSTITUCIONAL ANTE LA TEORÍA JURÍDICA .....</b>	<b>67</b>
<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

<b>EL JUEZ EN EL ESTADO CONSTITUCIONAL.....</b>	<b>111</b>
<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

<b>JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL Y PARTICIPACIÓN CIUDADANA: O DE CÓMO «TRADUCIR» DEMOCRÁTICAMENTE EL DERECHO</b> .....	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
<b>LA DIMENSIÓN CONSTITUCIONAL DEL PROCESO BRASILEÑO</b> .....	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
<b>EL ESTADO NEOCONSTITUCIONAL A DEBATE: ¿ECLIPSE O FORTALECIMIENTO DE LOS DERECHOS HUMANOS?</b> .....	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

<b>LA LEY Y EL INTERÉS GENERAL: ¿UN PARADIGMA PARA UNA ÉTICA CONSTITUCIONAL?</b> .....	225
--	-----

*Francesco Bilancia*

<b>CIUDADANÍA E IDENTIDAD RELIGIOSA EN EL ESTADO CONSTITUCIONAL</b> .....	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

<b>EL ESTADO CONSTITUCIONAL ANTE EL PRINCIPIO DE UNIVERSALIDAD DE LOS DERECHOS HUMANOS</b> .....	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 .....** 369

*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 .....** 387

*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