

Francisco Fernández Segado

**LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL:
UNA VISIÓN
DE DERECHO COMPARADO**

Tomo III

**La justicia constitucional
en América Latina y en España**

Palabras previas del Prof. Antonio Ruggeri

DYKINSON - CONSTITUCIONAL

ÍNDICE PARCIAL DEL TOMO III

Tomo III **La justicia constitucional en América Latina** **y en España**

	<i>Pág</i>
ÍNDICE GENERAL ABREVIADO	15
ÍNDICE GENERAL DE LA OBRA	19
PRESENTACIÓN	47

SÉPTIMA PARTE

LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL EN AMÉRICA LATINA	51
VIII. Las grandes fases de la justicia constitucional en América Latina desde la Independencia hasta 1979	53
1. Consideraciones generales introductorias	53
2. El control político de la constitucionalidad en Iberoamérica ..	57
3. El control judicial de la constitucionalidad. Su recepción y difusión	64
4. El monopolio por la Corte Suprema del control judicial de constitucionalidad y el nacimiento del primer Tribunal Constitucional	85
5. Los primeros Tribunales Constitucionales latinoamericanos (1945-1979)	94

	<u>Pág</u>
IX. Del control político al control jurisdiccional. Evolución y aportes a la justicia constitucional en América Latina	109
1. Introducción: la justicia constitucional en Latinoamérica, un devenir evolutivo absolutamente heterogéneo	109
2. El control político de la constitucionalidad en América Latina ..	113
3. El control jurisdiccional de la constitucionalidad en América Latina	141
4. Reflexión final	160
5. Bibliografía manejada	163
X. Los orígenes del control de la constitucionalidad y del juicio de amparo en el constitucionalismo mexicano de la primera mitad del siglo XIX. El impacto del Voto particular de don Mariano Otero	171
1. De Morelos a la Constitución de 1824	171
2. El Acta Constitutiva y la Constitución de 1824	176
3. Las Leyes Constitucionales de 1836	179
4. Los Proyectos de Constitución de 1842	182
5. El nacimiento del juicio de amparo en la Constitución del Estado del Yucatán de 1841	189
6. La implantación del juicio de amparo a nivel federal: el Voto particular de don Mariano Otero y el Acta de Reformas de 1847 ..	195
7. Bibliografía manejada	210
XI. La creación jurisprudencial del amparo y los grandes aportes a la configuración de este instituto de garantía llevados a cabo por la Corte Suprema de Justicia de la Nación Argentina	215
1. Antecedentes históricos del amparo	215
2. La recepción jurisprudencial del amparo por la Corte Suprema: el Caso «Ángel Siri» (diciembre de 1957)	222
3. La recepción jurisprudencial del amparo en las relaciones «inter privados»: el Caso «Samuel Kot» (octubre de 1958)	226
4. El desarrollo jurisprudencial posterior a los Casos Siri y Kot, y previo a la Ley núm. 16.986	234
5. Las aperturas y avances jurisprudenciales en la acción de amparo tras la Ley núm. 16.986, reglamentaria de la misma	236
A) <i>La inadmisibilidad del amparo de resultados de la existencia de recursos judiciales o administrativos</i>	239

	<u>Pág</u>
B) <i>Amparo e inconstitucionalidad</i>	242
C) <i>El amparo frente a particulares</i>	247
D) <i>El amparo colectivo</i>	250
6. Bibliografía manejada	256
XII. El control de constitucionalidad en Cuba (1901-1952)	259
1. El control de constitucionalidad en la primera Constitución de Cuba, de 1901	259
2. El control de constitucionalidad en la Ley de 31 de marzo de 1903	263
3. Las Leyes Constitucionales de 1934 y 1935 y el nacimiento de la acción pública de inconstitucionalidad	266
4. El Tribunal de Garantías Constitucionales y Sociales en la Constitución de 1940	268
A) <i>Naturaleza del Tribunal</i>	269
B) <i>El perfil orgánico del Tribunal</i>	273
C) <i>Competencias del Tribunal</i>	274
D) <i>Legitimación procesal para accionar</i>	278
E) <i>Efectos de las sentencias del Tribunal de Garantías</i>	279
5. La Ley núm. 7, de 31 de mayo de 1949, de articulación del Tribunal de Garantías Constitucionales y Sociales	282
6. La Ley Constitucional de 4 de abril de 1952 y el final de la experiencia cubana del control de la constitucionalidad	291
7. Bibliografía manejada	292
XIII. La justicia constitucional en Guatemala	295
1. Antecedentes históricos: 1821-1921, un siglo de continuas alternativas	295
2. Control de constitucionalidad y garantías constitucionales en el medio siglo que va de 1921 a 1965	306
3. La Constitución de 1965 y la creación de la Corte de Constitucionalidad	312
A) <i>Supremacía constitucional y control en casos concretos</i>	313
B) <i>La Corte de Constitucionalidad y el control abstracto por intermedio del recurso de inconstitucionalidad</i>	316
C) <i>El recurso de exhibición personal</i>	319
D) <i>El recurso de amparo</i>	321
4. La justicia constitucional en la Constitución de 1985	324
A) <i>Supremacía constitucional y control de constitucionalidad</i>	326
B) <i>El control de constitucionalidad en casos concretos</i>	329

	<u>Pág</u>
C) <i>El control abstracto de constitucionalidad: la Corte de Constitucionalidad</i>	333
a) Naturaleza de la Corte de Constitucionalidad	334
b) El procedimiento de integración de la Corte	336
c) El estatuto jurídico de los magistrados de la Corte	338
d) Organización y funcionamiento de la Corte	341
e) Competencias de la Corte	343
f) El control de constitucionalidad de las leyes y disposiciones de carácter general	345
a') Normas objeto de control	346
b') Legitimación	347
c') Procedimiento	348
d') La sentencia declaratoria de inconstitucionalidad y sus efectos	349
g) Las opiniones consultivas	351
D) <i>El amparo</i>	353
a) Derechos protegidos	354
b) Procedencia del amparo	355
c) Legitimación	358
d) Órganos competentes	358
e) Procedimiento	360
f) Efectos de las sentencias	361
E) <i>La exhibición personal</i>	363
5. Reflexión final	365
6. Bibliografía manejada	366
XIV. El Tribunal de Garantías Constitucionales del Perú	369
1. Introducción	369
2. El tortuoso devenir del control normativo de la constitucionalidad en el Perú del siglo XX	371
3. La constitucionalización del Tribunal de Garantías	378
4. El modelo de jurisdicción constitucional acogido por la Carta de 1979	381
5. El Tribunal de Garantías Constitucionales	385
A) <i>Su naturaleza</i>	385
B) <i>Integración del Tribunal</i>	388
C) <i>Estatuto jurídico de los magistrados constitucionales</i>	391
D) <i>Organización y funcionamiento del Tribunal</i>	394

E) <i>Competencias del Tribunal</i>	397
a) La acción de inconstitucionalidad	398
b) La casación de las resoluciones denegatorias de las acciones de «habeas corpus» y de amparo	406
6. El «fujimorazo» y la desactivación del Tribunal de Garantías ..	412
7. Balance de la labor desarrollada por el Tribunal	413
XV. El control normativo de la constitucionalidad en el Perú de Fujimori. Crónica de un fracaso anunciado	415
1. Antecedentes históricos remotos del control normativo de la constitucionalidad	415
2. El control de constitucionalidad en la Carta de 1979	424
3. El control de constitucionalidad en la Constitución de 1993 ..	429
4. El control de constitucionalidad en Ley Orgánica del Tribunal Constitucional	431
A) <i>La génesis de la Ley Orgánica del Tribunal</i>	431
B) <i>El Tribunal Constitucional como intérprete supremo de la Constitución</i>	433
C) <i>La demanda de inconstitucionalidad contra el art. 4.º de la Ley núm. 26.435 y el pronunciamiento del Tribunal</i>	435
D) <i>La recta final de la quiebra del control normativo de constitucionalidad: las Sentencias de 3 de enero de 1997</i>	445
5. Bibliografía manejada	449
XVI. La justicia constitucional en Bolivia: la Ley núm. 1836, de 1 de abril de 1998, del Tribunal Constitucional	455
1. Antecedentes históricos	455
2. El control de constitucionalidad en la Constitución de 1967 ..	461
3. El nuevo diseño del control de constitucionalidad en la reforma constitucional de 1994	466
4. La elaboración de la Ley núm. 1836, de 1.º de abril de 1998, Ley del Tribunal Constitucional	473
5. Naturaleza jurídica del Tribunal Constitucional boliviano	478
6. Composición e integración del Tribunal Constitucional	486
7. El estatuto jurídico-constitucional de los Magistrados	493
8. Organización y funcionamiento del Tribunal	496
9. Atribuciones del Tribunal Constitucional	498
A) <i>Control normativo</i>	501
a) Los recursos de inconstitucionalidad	501
b) Los recursos contra tributos	510

	<u>Pág</u>
c) Las demandas respecto al procedimiento de reforma constitucional	513
d) El control de constitucionalidad de los Tratados	514
B) <i>Protección de los derechos</i>	515
a) La revisión de los recursos de amparo, hábeas corpus y hábeas data	515
b) Los recursos contra resoluciones legislativas	521
C) <i>Conflictos constitucionales</i>	523
a) Los conflictos de competencias y controversias	523
b) Las impugnaciones por el Ejecutivo de las resoluciones camarales, prefecturales y municipales	528
D) <i>Control previo de constitucionalidad</i>	529
a) Las consultas sobre la constitucionalidad de proyectos de leyes, decretos o resoluciones	531
b) Las consultas sobre la constitucionalidad de normas aplicables a un caso concreto	532
E) <i>El recurso directo de nulidad</i>	533
10. La trayectoria del Tribunal	537
11. Bibliografía manejada	538

OCTAVA PARTE

LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL EN ESPAÑA	543
--	-----

XVII. El Tribunal de Garantías Constitucionales de la Segunda República Española. La problemática de su composición y del estatuto jurídico de sus miembros	545
1. La Justicia Constitucional en la Segunda República Española: el Tribunal de Garantías Constitucionales	545
2. La evolución del perfil orgánico del Tribunal a lo largo del «iter» constituyente	548
3. La composición final del Tribunal. Juicio crítico acerca del art. 122 de la Constitución	561
4. La elección de los miembros del Tribunal de Garantías en la Ley Orgánica de 1933	569
A) <i>El Presidente y los Vicepresidentes</i>	570
B) <i>Los Vocales natos</i>	576

	<i>Pág</i>
C) <i>Los Vocales electivos</i>	577
a) Los Vocales elegidos en representación parlamentaria ..	579
b) Los Vocales representantes de las Regiones	581
c) Los Vocales elegidos por los Colegios de Abogados	586
d) Los Vocales profesores	588
5. El estatuto jurídico de los miembros del Tribunal: inmunidades, prerrogativas e incompatibilidades	589
6. La praxis de las elecciones para miembros del Tribunal	597
7. Bibliografía manejada	609
XVIII. El Tribunal Constitucional español. Una perspectiva orgánica ..	611
1. El contenido del artículo 159 de la Constitución española: perspectiva comparada y desarrollo legislativo	611
2. La composición del Tribunal Constitucional:	620
A) <i>El número de sus miembros</i>	621
B) <i>Su origen tripartito</i>	630
C) <i>Los frenos frente a la politización</i>	653
a) La exigencia de una mayoría cualificada	654
b) El largo período de desempeño del cargo	666
c) La renovación parcial del Tribunal	675
d) La irreelegibilidad inmediata de los Magistrados	677
e) La cualificación requerida para el acceso al Tribunal ..	691
3. El procedimiento de elección de los Magistrados constitucio- nales	720
A) <i>El procedimiento de elección por el Congreso de los Diputa- dos</i>	722
B) <i>El procedimiento de elección por el Senado</i>	727
C) <i>El procedimiento de elección por el Gobierno</i>	730
D) <i>El procedimiento de elección por el Consejo General del Po- der Judicial</i>	732
4. El estatuto jurídico de los Magistrados constitucionales	734
A) <i>El principio de independencia: la inamovilidad</i>	736
B) <i>El principio de independencia: la inviolabilidad</i>	738
C) <i>El principio de independencia: la independencia económica ..</i>	740
D) <i>El régimen de incompatibilidades</i>	741
E) <i>Los principios que rigen el ejercicio de la función: imparcia- lidad y dignidad</i>	744
F) <i>El principio de responsabilidad</i>	745
5. Bibliografía manejada	746

	<u>Pág</u>
XIX. El régimen jurídico-procesal del recurso de amparo en España	759
1. Antecedentes históricos y ordenación normativa actual	759
2. Naturaleza del recurso de amparo	760
3. Derechos susceptibles de protección	763
4. Ámbito de protección del recurso de amparo	765
A) <i>La eficacia mediata de los derechos fundamentales en las relaciones «inter privados»</i>	766
B) <i>La amplia interpretación jurisprudencial del concepto de «poderes públicos»</i>	769
5. Actos de los poderes públicos susceptibles de ser recurridos	771
A) <i>Actos del Poder legislativo</i>	771
B) <i>Actos del Poder ejecutivo</i>	774
C) <i>Actos de los Jueces y Tribunales integrantes del complejo orgánico del Poder judicial</i>	777
D) <i>Actos vulneradores del derecho a la objeción de conciencia</i> ..	780
6. Legitimación procesal. Sus requisitos	782
7. El procedimiento: el trámite de admisión del art. 50 LOTC ..	786
8. Efectos de las sentencias dictadas en vía de amparo	791
9. La reforma del recurso de amparo en 2007	802
XX. El recurso de amparo como instrumento de enfrentamiento entre el Tribunal Supremo y el Tribunal Constitucional	805
1. Introducción	805
2. La opción europea en favor de los Tribunales Constitucionales ..	809
3. La problemática delimitación del ámbito competencial de las jurisdicciones constitucional y ordinaria desde el mismo momento de la aparición de la primera	817
4. La posición de supremacía del Tribunal Constitucional español, como eje vertebrador de las relaciones entre la jurisdicción constitucional y la jurisdicción ordinaria	822
5. El recurso de amparo como vía de convergencia funcional y, a la par, de generación conflictual entre el Tribunal Constitucional y el complejo orgánico del Poder judicial	829
A) <i>El recurso de amparo como recurso específico para la protección de los derechos fundamentales frente a resoluciones judiciales</i>	829

B) <i>La delimitación legal de la actuación de la jurisdicción constitucional frente a la ordinaria con ocasión del recurso de amparo</i>	833
a) La reserva de competencia a la jurisdicción ordinaria sobre los hechos que dieron lugar al proceso	833
b) La reconducción de la jurisdicción constitucional al plano de lo estrictamente constitucional con la subsiguiente reserva del plano de la legalidad a la jurisdicción ordinaria y la interdicción de toda consideración sobre la actuación de los órganos jurisdiccionales ..	836
c) Las facultades de la jurisdicción constitucional en orden al otorgamiento de amparo	841
6. La primera gran colisión entre el Tribunal Supremo y el Juez de los derechos	846
7. El enfrentamiento entre el Tribunal Supremo y el Tribunal Constitucional a raíz del «Caso Preysler»	854
8. El último acto (por ahora) del enfrentamiento: la condena por responsabilidad civil de los magistrados constitucionales ..	871
9. Reflexión final	888
10. Bibliografía manejada	889

XXI. La reforma del régimen jurídico del amparo: la Ley Orgánica 6/2007, de 24 de mayo, de modificación de la LOTC	893
1. La razón de ser y el «iter» de la reforma de la LOTC	895
2. Alcance de la reforma	902
3. Los aspectos orgánicos objeto de modificación legal	905
A) <i>El otorgamiento a las Asambleas legislativas de las Comunidades Autónomas de una potestad de propuesta de candidatos</i>	905
B) <i>La prórroga automática del mandato del Presidente y Vicepresidente del Tribunal</i>	912
C) <i>La previsión del trámite de comparecencia parlamentaria de los candidatos a magistrados propuestos por el Congreso y el Senado</i>	919
4. Las reformas encaminadas al fortalecimiento de la posición institucional del Tribunal Constitucional	922
5. Las modificaciones del régimen jurídico-procesal del amparo ..	934
A) <i>La objetivación del recurso de amparo</i>	935

	<u>Pág</u>
B) <i>La inversión del trámite de admisión</i>	945
C) <i>La inadmisión del recurso</i>	950
D) <i>El principio de desconcentración y la habilitación a las Secciones para la resolución de los recursos de amparo</i>	960
E) <i>La reforma del trámite de la cuestión interna de inconstitucionalidad</i>	969
F) <i>Otras modificaciones del régimen jurídico-procesal del amparo</i>	971
G) <i>Juicio crítico acerca de la reforma del amparo constitucional</i>	975
6. <i>La potenciación de las facultades de tutela de los derechos fundamentales de la jurisdicción ordinaria: la modificación del incidente de nulidad de actuaciones</i>	977
7. <i>Modificaciones en los procedimientos de control normativo</i>	985
8. <i>Modificaciones en las disposiciones comunes sobre procedimiento</i>	989
9. <i>Reformas en las disposiciones relativas al personal al servicio del Tribunal</i>	991
10. <i>Otras modificaciones de la LOTC</i>	996
11. <i>La reforma del Reglamento del Senado de noviembre de 2007</i>	997
12. <i>La posición del Tribunal Constitucional: la STC 49/2008, de 9 de abril</i>	1000
A) <i>La posible fiscalización en sede constitucional de la LOTC</i>	1001
B) <i>El rechazo de la supuesta arbitrariedad de la reforma legal</i>	1005
C) <i>La constitucionalidad de la potestad de propuesta de candidatos otorgada a las Asambleas legislativas de las Comunidades Autónomas</i>	1007
a) <i>El supuesto no desapoderamiento del Senado</i>	1009
b) <i>La legitimidad constitucional de la intervención de las Asambleas legislativas de las Comunidades Autónomas</i>	1013
c) <i>La reforma legal y el sistema de fuentes</i>	1018
D) <i>La constitucionalidad de la prórroga del mandato de la Presidencia del Tribunal Constitucional</i>	1020
a) <i>Nuestra visión del problema: el perfecto encaje de la fórmula legal en la lógica constitucional de nuestro modelo de justicia constitucional</i>	1021
b) <i>La posición del Tribunal Constitucional</i>	1024

13.	La Sentencia de 24 de julio 2008: un paradigma del abuso y perversión del principio de interpretación conforme	1031
	A) <i>Una plúmbea decisión trufada de voluntarismo y de contradicciones</i>	1032
	B) <i>La salvaguarda de la libertad institucional del Senado en el procedimiento de designación de Magistrados constitucionales a través de la construcción de una disposición jurídica nueva, en franca contradicción con la impugnada</i>	1042
	C) <i>La perversión del principio de interpretación conforme</i>	1052
XXII.	Los cambios de la jurisprudencia constitucional	1055
1.	El constante encauzamiento de las transformaciones de la jurisprudencia constitucional por la vía de la supuesta evolución natural de la interpretación constitucional	1055
2.	Los cambios de jurisprudencia formalmente admitidos como tales	1057
3.	Los cambios jurisprudenciales realizados subrepticamente ..	1064
	A) <i>Régimen jurídico-procesal del Tribunal Constitucional</i>	1064
	B) <i>Fuentes del Derecho</i>	1068
	C) <i>Estructura territorial del Estado</i>	1071
	D) <i>Organización de los poderes públicos</i>	1074
	E) <i>Derechos fundamentales</i>	1075
	a) El derecho a la igualdad jurídica o de trato	1075
	b) Los derechos y garantías del art. 24 CE	1079
	c) El derecho de asociación	1090
	d) El derecho a la objeción de conciencia	1093
4.	Las inflexiones parciales de la jurisprudencia constitucional ..	1094
	A) <i>La hipotética comparecencia de las partes del proceso «a quo» en el procedimiento constitucional resultante de una cuestión de inconstitucionalidad</i>	1094
	B) <i>Los efectos temporales de la declaración de inconstitucionalidad</i>	1100
5.	Reflexión final	1109
	ÍNDICE PARCIAL DEL TOMO III	1111