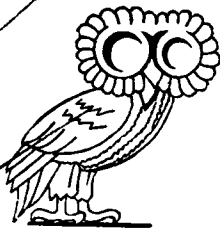


MANUEL GARCIA-PELAYO

DERECHO CONSTITUCIONAL COMPARADO

TERCERA EDICION

*Cayetano Botanchar
Abogado*
1955.



MANUALES
de la
Revista de Occidente
Bárbara de Braganza, 12
Madrid

INDICE

PÁGS.

DEDICATORIA	7
PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN	9
PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN	13

PARTE PRIMERA

TEORIA DE LA CONSTITUCION Y DEL DERECHO CONSTITUCIONAL

CAPÍTULO PRIMERO: FUNCIÓN, CLASIFICACIONES, ORIGEN Y FORMACIÓN DEL DERECHO CONSTITUCIONAL	17
I. Función del Derecho constitucional en el orden jurídico y en la organización estatal	17
II. Las disciplinas jurídico constitucionales	20
1. Derecho constitucional particular	20
2. Derecho constitucional comparado	20
3. Derecho constitucional general	21
III. Origen y formación del Derecho constitucional	22
1. Las "leyes fundamentales"	23
2. Literatura sobre las constituciones como órdenes concretos	25
IV. La formación del Derecho constitucional moderno	27
I. Los primeros tratadistas	27
II. La formación como ciencia autónoma	27
III. Florecimiento	29
IV. Crisis	30
CAPÍTULO II: TIPOLOGÍA DE LOS CONCEPTOS DE CONSTITUCIÓN	33
I. Concepto racional normativo	34
II. Concepto histórico tradicional	41
III. Concepto sociológico	46
CAPÍTULO III: EL DERECHO CONSTITUCIONAL CLÁSICO Y SUS CRISIS	55
I. El positivismo jurídico en el Derecho constitucional	55
II. El método del Derecho constitucional positivista	58

1. Las tesis positivistas	58
2. Su aplicación al Derecho político	59
3. Crítica del positivismo	62
III. Las razones históricas del positivismo	64
IV. La crisis de la legalidad	67
1. El concepto de ley	68
2. Los supuestos del concepto de ley y su crisis	69
3. La crisis en el Derecho positivo	76
CAPÍTULO IV: TEORÍAS MODERNAS SOBRE LA CONSTITUCIÓN	79
I. Caracteres generales	79
II. Rudolf Smend	81
III. Carl Schmitt	85
IV. Hermann Heller	87
V. Maurice Hauriou	90
VI. Santi Romano	92
VII. Dietrich Schindler	93
VIII. Eric Kaufmann	95
IX. Georges Burdeau	95
CAPÍTULO V: LA ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL	99
I. Consideraciones metódicas	99
1. La constitución como parte integrante del orden jurídico ...	100
2. Como parte integrante del orden estatal	101
3. Como parte integrante de la estructura política	101
II. Las funciones del Estado como objeto de la constitución	103
1. Las funciones como actualización del Estado	103
2. La estructura de las funciones	104
3. Análisis de la estructura constitucional	105
III. La naturaleza jurídica de la constitución	109
1. La ordenación jurídica de la constitución	109
2. La garantía de las normas constitucionales	112
3. Ambito, vigencia y modos de expresión de la estructura jurídico-constitucional	116
4. La constitución como estructura jurídica individual	119
IV. La constitución y los demás componentes de la estructura del Estado y de la Sociedad	120
V. Estática y dinámica constitucionales	128
CAPÍTULO VI: LA ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL DEL ESTADO DEMOCRÁTICO LIBERAL	141
I. El liberalismo	143
1. El individualismo	143
2. Las declaraciones de derechos:	
A) Modernidad de las "declaraciones"	144
B) Los supuestos históricos	146
a) La antinomia Estado-sociedad	147
b) La doctrina del orden natural	148

c) La doctrina de los derechos naturales	149
C) Nacimiento y extensión de las "declaraciones" en el Derecho positivo	151
D) La historicidad de los derechos	152
E) Clasificaciones de los derechos	153
3. La división de poderes	154
4. El Estado de Derecho	157
5. Las situaciones excepcionales (en particular, el estado de guerra)	162
II. La democracia	169
1. Supuestos y concepto	169
2. El desarrollo de la democracia	170
3. Democracia y representación	173
A) Concepto general	173
B) La democracia directa (negación de la representación)... ..	173
C) La democracia representativa (democracia indirecta)... ..	177
4. Formas e instituciones democráticas	183
A) La democracia directa	183
a) La asamblea abierta	183
b) El referéndum	183
c) La iniciativa	183
d) El veto	184
e) El plebiscito	184
f) La revocación	184
B) La democracia indirecta	184
a) El sufragio	184
b) La democratización del Parlamento	189
5. Los partidos políticos	191
A) Concepto	191
B) Clasificaciones de los partidos	192
C) Estructura de los partidos	193
D) El influjo de los partidos en la estructura constitucional. ..	195
6. Grupos de presión	196
III. Antinomias y crisis del Estado democrático liberal	198
La antinomia democracia-liberalismo	198
A) En la esfera política ideal	198
B) En la dinámica histórica y social	200
CAPÍTULO VII: UNIONES DE ESTADOS Y ESTADO FEDERAL	205
I. Uniones de Estados	205
1. La Unión Personal	205
2. La Unión Real	206
3. La Confederación	209
II. Estado Federal	215
1. Nacimiento, supuestos y condiciones	215
2. Teorías sobre la naturaleza jurídica del Estado Federal	220
A) La teoría de la doble soberanía (o cosoberanía)	220

B)	Teoría que niega la realidad jurídica del Estado Federal. (Asimilación a Confederación)	222
C)	Teoría que afirma como Estado al Estado Federal. (Asimilación a Estado Unitario.)	223
D)	Teoría que afirma que la Federación es el único Estado soberano, pero que no niega a los miembros el carácter de Estado	225
E)	La teoría de las tres entidades estatales (o del tercer término)	227
F)	Teoría que concibe al Estado Federal como forma avanzada de descentralización	229
3.	Esquema de una teoría del Estado Federal	231
A)	La constitución federal	231
B)	Las relaciones jurídicas del Estado Federal	233
a)	Las relaciones de coordinación	234
b)	Relaciones de supra y subordinación	237
c)	Las relaciones de inordinación	239
C)	El Estado Federal, la Confederación y el Estado descentralizado	240
a)	El Estado Federal y la Confederación	241
b)	El Estado Federal y el Estado descentralizado	242
4.	La tendencia al aumento de competencias federales.....	244
5.	Estados semifederales	245

PARTE SEGUNDA

DERECHO CONSTITUCIONAL PARTICULAR

CAPÍTULO VIII: EL DERECHO CONSTITUCIONAL DEL REINO UNIDO.....	249
PARTE HISTÓRICA:	
I. Introducción	249
1. Interpretaciones de la historia constitucional británica.....	249
2. Características generales de su desarrollo.....	250
A) El triunfo del Parlamento.....	250
B) Transición del Estado estamental al democrático liberal.....	251
C) Tradición y revolución	251
D) Los sujetos de la historia constitucional.....	252
II. El desarrollo histórico	252
1. La Edad Media	252
A) La Carta Magna.....	252
B) El reino de Inglaterra según los juristas.....	254
C) La formación del Parlamento	254
D) El Consejo	256
E) Situación al final de la Edad Media.....	257
2. La época del gobierno conciliar (los Tudors).....	257
A) Características generales	257
B) La estructura constitucional	258
C) Concepciones teóricas del reino	260

3.	La caída del gobierno conciliar (guerra y revolución).....	261
	A) El planteamiento del problema constitucional.....	261
	B) Su expresión doctrinal	262
	C) Acontecimientos e instituciones de este periodo.....	264
4.	De la <i>Glorious Revolution</i> a la reforma de 1832.....	268
	A) La nueva dinastía	268
	B) El significado de la revolución	268
	C) Las instituciones y el desarrollo de la constitución.....	268
	D) Las teorías de la época sobre la constitución	271
5.	La evolución constitucional desde 1832.....	274
	A) Las reformas electorales	274
	B) El Gabinete, la Corona y el Parlamento	275
	C) Supremacía de los Comunes	276

PARTE SISTEMÁTICA:

I.	Consideraciones generales	276
1.	La constitución flexible.....	276
2.	Los principios políticos fundamentales	277
	A) El liberalismo	277
	a) Los derechos individuales	277
	b) El <i>rule of law</i>	279
	c) La separación de poderes.....	283
	B) La democracia	284
3.	Fuentes	285
	A) <i>Statute law</i> (legislación)	285
	B) El Derecho judicial	286
	C) Las convenciones constitucionales	286
4.	Influjo	289
II.	La Corona	290
1.	Significado general	290
	A) Ensayos de caracterización jurídica	291
	B) La Corona como forma de la unidad jurídico-política.....	292
2.	La Corona como institución particularizada (concepto técnico-constitucional)	295
	A) Concepto	295
	B) Irresponsabilidad	296
	C) Los poderes de la Corona.....	296
	a) Sus fuentes	296
	b) Su ejercicio	297
	c) Poderes capitales	298
	d) Otros poderes y funciones particulares.....	299
	D) La función y situación constitucional del rey	299
III.	El Gabinete	301
	A) El Ministerio	301
	B) Composición	302
	C) El <i>Privy Council</i>	303
	D) Función	304
	E) Las fuentes jurídicas de sus poderes	304
	F) La responsabilidad	305

IV. El primer ministro	307
A) Significación	307
B) Funciones, poderes	307
V. El Parlamento	309
A) Composición	309
B) La "soberanía" del Parlamento	309
C) La desviación de poderes hacia el Gabinete.....	310
a) La dirección del Parlamento por el Gabinete.....	310
b) La legislación delegada	311
c) El sujeto real de la soberanía parlamentaria.....	313
D) Reunión, prórroga y disolución del Parlamento.....	314
E) La Cámara de los Lores	314
a) Composición	314
b) Función y atribuciones.....	316
F) La Cámara de los Comunes	318
a) Composición	318
b) <i>Mr. Speaker</i> y las Comisiones	318
c) Funciones y atribuciones	319
VI. Los derechos individuales	320
A) Derechos garantizados	320
B) El derecho de necesidad	322
CAPÍTULO IX: EL DERECHO CONSTITUCIONAL DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA.....	325
PARTE HISTÓRICA:	
I. Hasta la declaración de la independencia	325
A) Los supuestos fácticos para la organización política independiente	325
B) El nacimiento del movimiento hacia la independencia y sus supuestos jurídico-políticos	327
C) Desde el Congreso de Nueva York a la declaración de independencia	329
2. La independencia	331
A) La "Declaración de independencia"	331
B) Las constituciones de las colonias.....	332
3. La Confederación	333
4. La constitución de 1787	335
A) El movimiento hacia la constitución.....	335
B) Los compromisos constitucionales	336
C) Interpretaciones fundamentales de la constitución durante el siglo XIX	337
D) La guerra civil y la homogeneización nacional.....	340
E) El paso a potencia hegemónica mundial y sus repercusiones constitucionales	340
PARTE SISTEMÁTICA:	
I. Características generales	341
1. Estado federal	341
2. La democracia	345

3.	Liberalismo	349
	A) Los derechos individuales	349
	B) Estado de Derecho	349
	C) División de poderes	350
4.	Fuentes	352
	1) La constitución	352
	2) Las decisiones judiciales	352
	3) La legislación ordinaria	353
	4) Las convenciones, usos y costumbres.....	354
II.	La Federación y los Estados	354
	1. Admisión de Estados en la Federación.....	354
	2. Primacía del Derecho federal	355
	3. Derechos de los Estados	356
	4. Deberes de los Estados.....	357
	1) Frente a la Federación	357
	2) Frente a otros Estados	359
	5. Derechos de vigilancia e inspección de la Federación.....	361
	6. Distribución de competencias	361
	7. Poderes implícitos y resultantes	363
III.	El Presidente	367
	1. Características generales	367
	2. Condiciones generales y métodos de elección	369
	3. Funciones y poderes del Presidente	372
	A) Los poderes ejecutivos	373
	a) Consideraciones generales	373
	b) Ejecución de las leyes y mantenimiento del orden.....	374
	c) Nombramiento y destitución de funcionarios	376
	d) Dirección de la Administración.....	378
	e) Poderes militares	379
	f) Política exterior	381
	g) Derecho de gracia.....	387
	B) Los poderes legislativos	387
	a) Consideraciones generales	387
	b) Las relaciones con el Congreso y la participación en la legislación ordinaria	388
	c) La legislación delegada	390
	C) El caudillaje democrático	392
IV.	El Vicepresidente	396
V.	El Gabinete	397
VI.	El Congreso	398
	1. Definición general	398
	2. Composición	398
	A) La Cámara de Representantes	398
	B) El Senado	399
	3. La diferente significación de las Cámaras	400
	4. Organización	401
	5. Reunión y disolución	404
	6. Poderes	404

	PÁGS.
A) Poderes no legislativos	404
B) Poderes legislativos	406
a) Procedimiento	406
b) Poderes conferidos y su desarrollo	406
i) Poderes fiscales	406
ii) Poderes monetarios y crediticios.....	408
iii) Regulación del comercio interestatal.....	408
iv) Regulación del comercio internacional	412
v) Poder postal	412
vi) Poderes militares	413
vii) El gobierno de los territorios (dependencias coloniales)	413
viii) Poderes de organización judicial	414
ix) Poderes varios (<i>Miscellaneous Powers</i>).....	414
x. Poder suplementario	414
7. Los grupos de presión y la regulación de la gestión política (<i>regulation of Lobbying</i>)	415
VII. El poder judicial	418
1. Organización y competencias	418
2. La revisión judicial	419
3. Esquema del orden jurídico americano	420
4. Fundamento de la fiscalización de la constitucionalidad de las leyes (doctrina de Marshall)	421
a) El principio de la limitación de poderes y de la suprema- cía de la constitución escrita	422
b) La función de los Tribunales	422
c) La revisión como poder implícito	423
5. La esfera de la revisión	424
1) Respecto a la constitución	424
2) Respecto a las leyes.....	426
3) Las regulaciones reglamentarias	429
4) Fiscalización de los actos del ejecutivo.....	429
5) Las "cuestiones políticas"	429
6. Procedimiento	430
1) La iniciativa	430
2), 3), 4) y 5) Reglas	431
7. Efectos de la declaración de inconstitucionalidad.....	432
8. La interpretación judicial de las leyes.....	434
9. La significación política y constitucional de la revisión.....	437
1) La politización de la función judicial.....	437
2) Función de la judicatura en el orden constitucional.....	441
VIII. Los derechos individuales	442
1. Consideraciones generales	442
2. El sistema de derechos y su garantía.....	443
A) Derechos sustantivos	443
a) Derechos de libertad personal.....	443
b) Derechos democráticos	445
B) Derechos procesales	446

C) El debido procedimiento legal	447
3. El derecho de necesidad	448
4. La nacionalización de los derechos individuales.....	450
IX. La reforma formal de la constitución	453
CAPÍTULO X: EL DERECHO CONSTITUCIONAL DE LA REPÚBLICA FRANCESA...	457
PARTE HISTÓRICA:	
I. Interpretaciones de la historia constitucional francesa.....	457
1. Interpretación cíclica	457
2. Interpretación evolucionista progresiva	458
3. Interpretación dialéctica	459
4. La simple sucesión de períodos homogéneos.....	460
5. Conclusión	461
II. Examen de las constituciones	462
1. Las constituciones revolucionarias	462
A) La constitución del 3 de septiembre de 1791.....	462
B) La constitución de 1793	466
C) La constitución del año III	468
2. Las constituciones napoleónicas ("Constituciones del Imperio").	469
A) La constitución del año VIII (13 de diciembre de 1799).	470
B) La constitución del año X (Senado-consulta de 4 de agosto de 1802)	471
C) La constitución del año XII (Senado-consulta de 18 de mayo de 1804).	473
D) El poder efectivo durante este período.....	473
E) El Acta adicional a las constituciones del Imperio de 1815.	473
3. Las constituciones monárquicas	474
A) La Carta de 4 de junio de 1814	474
B) La Constitución de 1830	478
4. La Segunda República (constitución de 4 de noviembre de 1848).	480
5. Las constituciones del II Imperio	482
6. La constitución de 1875	484
A) El esquema constitucional	486
B) Su desarrollo	486
7. El período de la dualidad de Gobiernos.....	489
III. Las líneas permanentes del Estado y del Derecho constitucional francés	490
1. Cambios constitucionales y permanencia administrativa.....	490
2. Las constantes jurídico-constitucionales	491
A) Los derechos individuales	491
B) La soberanía nacional	492
C) El Estado de Derecho	494
PARTE SISTEMÁTICA:	
I. Consideraciones generales	494
1. Fuentes	494
2. Nacimiento de la constitución	494

3. Rasgos fundamentales	495
A) Tradición y novedad	495
B) Los principios fundamentales	497
C) La Unión Francesa	499
D) Primacía del Derecho internacional.....	500
E) Líneas generales de la organización de poderes.....	500
II. Derechos individuales y corporativos	501
III. El Parlamento	503
1. ¿Unicameralismo o bicameralismo?	503
2. Composición	505
3. Funcionamiento	505
4. Competencias	506
A) La Asamblea Nacional	506
i) Legislativas	507
ii) Fiscalización gubernamental	507
iii) Ejecutivas y judiciales	509
iv) Electorales	509
B) Consejo de la República	509
IV. El Presidente de la República	511
1. Elección y responsabilidad	511
2. Sistema de competencias	513
3. Función constitucional del Presidente	513
V. El Gobierno	514
1. La formación del Gobierno	514
2. El presidente del Consejo	514
3. Los ministros	515
VI. Organos consultivos	516
1. El Consejo Económico	516
2. El Consejo de la Magistratura	517
3. Organos de la Unión Francesa	517
VII. La revisión de la constitución.....	518
1. La revisión expresamente planteada	518
2. La revisión como consecuencia de una ley anticonstitucional...	519
3. Casos de exclusión de revisión.....	520
VIII. El Derecho excepcional	520
CAPÍTULO XI: EL DERECHO CONSTITUCIONAL DE LA CONFEDERACIÓN SUIZA.	523
DESARROLLO HISTÓRICO:	
I. La Confederación antigua	524
1. La Confederación de las tres comarcas	525
2. La Confederación de las ocho comarcas.....	526
3. La Confederación de las trece comarcas.....	528
II. La hegemonía francesa (1789-1815).....	529
1. La República helvética	529
2. El Acta de Mediación	530
III. El Pacto Confederal de 1815.....	531
IV. El Estado Federal	532
1. La constitución de 1848	532

A) Proceso de nacimiento	532
B) Significado de la constitución	534
2. La constitución de 1874	535
PARTE SISTEMÁTICA:	
I. Consideraciones generales	535
1. Rasgos fundamentales	535
A) Estado Federal	535
B) Estado plurinacional	537
C) Liberalismo y democracia	538
2. Fuentes del Derecho constitucional	539
3. Influjos	541
II. La Federación y los cantones.....	541
1. La primacía del Derecho federal	541
2. Derechos y deberes de los cantones.....	542
3. Poderes de vigilancia y ejecución de la Federación.....	544
4. Distribución de competencias	545
A) La ampliación de competencias y los métodos de inter- pretación constitucional	545
B) Competencias exclusivas	547
C) Competencias concurrentes	547
D) La reforma constitucional de 1947.....	548
E) Ejecución de las regulaciones federales.....	548
III. Los derechos individuales de los suizos	549
1. Consideraciones generales	549
2. Derechos políticos democráticos	550
3. Derechos individuales liberales	551
4. Derechos a prestaciones del Estado	554
5. Deberes de los suizos	554
IV. La democracia directa	554
1. El referéndum	555
2. La iniciativa	556
3. La <i>Landgemeinde</i>	556
V. Esquema de la organización cantonal	559
VI. La estructura federal (órganos de la Federación).....	559
1. La relación entre los poderes federales.....	559
2. La Asamblea Federal	562
A) Composición	562
B) Competencias precisas	562
C) Funcionamiento	564
3. El Consejo Federal	565
A) El Gobierno colegiado	565
B) Composición	566
C) El Presidente del Consejo Federal = Presidente de la Confederación	567
D) Competencias del Consejo Federal	567
4. El Tribunal Federal	569
A) Composición y organización	569
B) Competencias jurídico-constitucionales	569

VII. Reforma de la constitución	570
VIII. El derecho de necesidad.....	571
CAPÍTULO XII: EL DERECHO CONSTITUCIONAL DE LA UNIÓN SOVIÉTICA...	575
PARTE HISTÓRICA:	
I. La situación anterior a 1905: "Despotismo templado por la anarquía"	575
II. 1905-1917: la apariencia de constitucionalismo.....	576
III. Las revoluciones de 1917	577
IV. Las constituciones de 1918 y 1924	578
1. La teoría marxista-leninista del Estado	578
2. El problema de las nacionalidades	581
3. El sistema constitucional	582
A) La formación de la U. R. S. S.....	582
B) Motivaciones políticas y líneas generales de la estructura constitucional	584
PARTE SISTEMÁTICA:	
I. Elaboración y reforma de la constitución de 1936	586
II. Rectificaciones fundamentales	587
1. El socialismo en un solo país	587
2. La pervivencia del Estado	588
III. Rasgos capitales y motivaciones políticas	588
1. La constitución, expresión de una realidad	588
2. El socialismo	589
3. La democracia y la dictadura	589
4. El Estado federal	592
5. Partido único	593
IV. La estructura federal	594
1. Derechos y deberes de las Repúblicas federales	594
A) Derechos	594
B) Deberes	596
2. Distribución de competencias	596
3. Las Repúblicas autónomas y otras entidades	597
V. El sistema de derechos y deberes de los ciudadanos	597
1. Los derechos individuales	598
2. Derechos políticos democráticos	598
3. Derechos a prestaciones del Estado	599
4. Las garantías de estos derechos	599
5. Deberes de los ciudadanos	600
VI. Organos fundamentales de la Federación.....	600
1. El Soviet Supremo de la U. R. S. S.	600
A) Composición	600
B) Atribuciones	601
C) Funcionamiento	601
2. El Presidium del Soviet Supremo	602
A) Composición	602
B) Atribuciones	602
3. El Consejo de ministros	603

	PÁGS
A) Composición	603
B) Funciones y atribuciones	603
C) Responsabilidad	603
D) Los ministros	604
E) Gabinete o Consejo restringido	604
F) El Gosplan	604
VII. El Partido	605
VIII. La reforma de la constitución	607

