

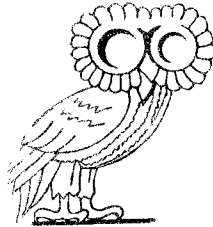
342.11
Q17D

MANUEL GARCIA-PELAYO

R. 2195

DERECHO CONSTITUCIONAL COMPARADO

SEGUNDA EDICION



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

INDICE

PAGS.

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	21
1. Las «deyes fundamentales»	22
2. Literatura sobre las constituciones como órdenes concretos.	25
IV. La formación del Derecho constitucional moderno	26
1. Los primeros tratadistas	26
2. La formación como ciencia autónoma	26
3. Florecimiento	28
4. Crisis	29
CAPÍTULO II : TIPOLOGÍA DE LOS CONCEPTOS DE CONSTITUCIÓN	31
I. Concepto racional normativo	32
II. Concepto histórico tradicional... ..	38
III. Concepto sociológico	43
CAPÍTULO III : EL DERECHO CONSTITUCIONAL CLÁSICO Y SUS CRISIS	51
I. El positivismo jurídico en el Derecho constitucional	51
II. El método del Derecho constitucional positivista	53
1. Las tesis positivistas	53
2. Su aplicación al Derecho político	55
3. Crítica del positivismo	57
III. Las razones históricas del positivismo	59
IV. La crisis de la legalidad	62

	PAGS.
1. El concepto de ley	63
2. Los supuestos del concepto de ley y su crisis	64
3. La crisis en el Derecho positivo	70
CAPÍTULO IV : TEORÍAS MODERNAS SOBRE LA CONSTITUCIÓN	73
I. Caracteres generales	73
II. Rudolf Smend	75
III. Carl Schmitt	79
IV. Hermann Heller	80
V. Maurice Hauriou	83
VI. Santi Romano	85
VII. Dietrich Schindler	86
VIII. Eric Kaufmann	87
IX. Georges Burdeau	88
CAPÍTULO V : LA ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL... ..	91
I. Consideraciones metódicas	91
1. La constitución como parte integrante del orden jurídico ...	92
2. Como parte integrante del orden estatal	92
3. Como parte integrante de la estructura política	93
II. Las funciones del Estado como objeto de la constitución	94
1. Las funciones como actualización del Estado	94
2. La estructura de las funciones... ..	96
3. Análisis de la estructura constitucional	97
III. La naturaleza jurídica de la constitución	100
1. La ordenación jurídica de la constitución	100
2. La garantía de las normas constitucionales	102
3. Ambito, vigencia y modos de expresión de la estructura jurídico-constitucional	106
4. La constitución como estructura jurídica individual	109
IV. La constitución y los demás componentes de la estructura del Estado y de la Sociedad	110
V. Estática y dinámica constitucionales	118
CAPÍTULO VI : LA ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL DEL ESTADO DEMOCRÁTICO LIBERAL... ..	129
I. El liberalismo	131
1. El individualismo	131
2. Las declaraciones de derechos :	
A) Modernidad de las declaraciones	132
B) Los supuestos históricos	134
a) La antinomia Estado-Sociedad	135
b) La doctrina del orden natural	136
c) La doctrina de los derechos naturales... ..	137
C) Nacimiento y extensión de las «declaraciones» en el Derecho positivo	138
D) La historicidad de los derechos... ..	139
E) Clasificaciones de los derechos	140
3. División de poderes	141
4. El Estado de Derecho... ..	143
5. Las situaciones excepcionales (en particular, el estado de guerra)	148
II. La democracia	155

1. Supuestos y concepto	155
2. Desarrollo de la democracia	156
3. Democracia y representación.....	159
A) Concepto general	159
B) La democracia directa (negación de la representación)	161
C) La democracia representativa (democracia indirecta)	162
4. Formas e instituciones democráticas.....	167
A) La democracia directa	167
a) La asamblea abierta	167
b) El referendum	167
c) La iniciativa	168
d) El veto	168
e) El plebiscito	168
f) La revocación	168
B) La democracia indirecta	168
a) El sufragio	168
b) La democratización del Parlamento	173
5. Los partidos políticos :	
A) Concepto	175
B) Clasificaciones de los partidos	175
C) Estructura de los partidos	177
D) El influjo de los partidos en la estructura constitucional.	179
6. Grupos de presión	179
III. Antinomias y crisis del Estado democrático liberal.....	181
La antinomia democracia-liberalismo	181
A) En la esfera política ideal	181
B) En la dinámica histórica y social	183
 CAPÍTULO VII : UNIONES DE ESTADOS Y ESTADO FEDERAL	 189
I. Uniones de Estados	189
1. La Unión Personal	189
2. La Unión Real.....	190
3. La Confederación	193
II. Estado Federal	198
1. Nacimiento, supuestos y condiciones	198
2. Teorías sobre la naturaleza jurídica del Estado Federal	203
A) La teoría de la doble soberanía (o cosoberanía)	203
B) Teoría que niega la realidad jurídica del Estado Federal (Asimilación a Confederación)	204
C) Teoría que afirma como Estado al Estado Federal. (Asimilación a Estado Unitario.)	206
D) Teoría que afirma que la Federación es el único Estado soberano, pero que no niega a los miembros el carácter de Estado	207
E) La teoría de las tres entidades estatales (o del tercer término)	209
F) Teoría que concibe al Estado Federal como forma avanzada de descentralización	211
3. Esquema de una teoría del Estado Federal	213
A) La constitución federal	213
B) Las relaciones jurídicas del Estado Federal	215
a) Las relaciones de coordinación	215
b) Relaciones de supra y subordinación	218

	PÁGS.
c) Las relaciones de coordinación	220
C) El Estado Federal, la Confederación y el Estado descentralizado	221
a) El Estado Federal y la Confederación	222
b) El Estado Federal y el Estado descentralizado	223
4. La tendencia al aumento de competencias federales	224
5. Estados semifederales	226
PARTE SEGUNDA	
DERECHO CONSTITUCIONAL PARTICULAR	
CAPÍTULO VIII: EL DERECHO CONSTITUCIONAL DEL REINO UNIDO	231
PARTE HISTÓRICA:	
I. Introducción	231
1. Interpretaciones de la historia constitucional británica	231
2. Características generales de su desarrollo	232
A) El triunfo del Parlamento	232
B) Transición del Estado estamental al democrático liberal	233
C) Tradición y revolución	233
D) Los sujetos de la historia constitucional	234
II. El desarrollo histórico	234
1. La Edad Media	234
A) La Carta Magna	234
B) El reino de Inglaterra según los juristas	235
C) La formación del Parlamento	236
D) El Consejo	238
E) Situación al final de la Edad Media	238
2. La época del gobierno conciliar (los Tudors)	238
A) Características generales	238
B) La estructura constitucional	240
C) Concepciones teóricas del reino	241
3. La caída del gobierno conciliar (guerra y revolución)	242
A) El planteamiento del problema constitucional	242
B) Su expresión doctrinal	243
C) Acontecimientos e instituciones de este período	245
4. De la <i>Glorious Revolution</i> a la reforma de 1832	248
A) La nueva dinastía	248
B) El significado de la revolución	248
C) Las instituciones y el desarrollo de la constitución	249
D) Las teorías de la época sobre la constitución	252
5. La evolución constitucional desde 1832	254
A) Las reformas electorales	254
B) El Gabinete, la Corona y el Parlamento	255
C) Supremacía de los Comunes	256
PARTE SISTEMÁTICA:	
I. Consideraciones generales	256
1. La constitución flexible	256
2. Los principios políticos fundamentales	257
A) El liberalismo	257
a) Los derechos individuales	257
b) El <i>rule of law</i>	258

PAGS.

c) La separación de poderes	262
B) La democracia	263
3. Fuentes	264
A) <i>Statute law</i> (legislación)	264
B) El Derecho judicial	265
C) Las convenciones constitucionales	265
4. Influjo	268
II. La Corona	269
1. Significado general	269
A) Ensayos de caracterización jurídica	269
B) La Corona como forma de la unidad jurídico-política	271
2. La Corona como institución particularizada (concepto técnico-constitucional)	273
A) Concepto	273
B) Irresponsabilidad	274
C) Los poderes de la Corona	274
a) Sus fuentes	274
b) Su ejercicio	275
c) Poderes capitales	276
d) Otros poderes y funciones particulares	277
D) La función y situación constitucional del rey	277
III. El Gabinete	279
A) El Ministerio	279
B) Composición	280
C) El <i>Privy Council</i>	280
D) Función	281
E) Fuentes jurídicas de sus poderes	282
F) La responsabilidad	282
IV. El primer ministro	284
A) Significación	284
B) Funciones, poderes	284
V. El Parlamento	286
A) Composición	286
B) La «soberanía» del Parlamento	286
C) La desviación de poderes hacia el ejecutivo	287
a) La dirección del Parlamento por el Gabinete	287
b) La legislación delegada	288
c) El sujeto real de la soberanía parlamentaria	289
D) Reunión, prórroga y disolución del Parlamento	290
E) La Cámara de los Lores	290
a) Composición	290
b) Función y atribuciones	292
F) La Cámara de los Comunes	294
a) Composición	294
b) <i>Mr. Speaker</i> y las Comisiones	294
c) Funciones y atribuciones	295
VI. Los derechos individuales	296
A) Derechos garantizados	296
B) El derecho de necesidad	297

CAPÍTULO IX: EL DERECHO CONSTITUCIONAL DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA	301
PARTE HISTÓRICA :	
I. Hasta la declaración de la independencia	301
A) Los supuestos fácticos para la organización política independiente	301
B) El nacimiento del movimiento hacia la independencia y sus supuestos jurídico-políticos	303
C) Desde el Congreso de Nueva York a la declaración de independencia	304
2. La independencia	306
A) La «Declaración de independencia»	306
B) Las constituciones de las colonias	308
3. La Confederación	309
4. La constitución de 1787	310
A) El movimiento hacia la constitución	310
B) Los compromisos constitucionales	311
C) Interpretaciones fundamentales de la constitución durante el siglo XIX	312
D) La guerra civil y la homogeneización nacional	315
E) El paso a potencia hegemónica mundial y sus repercusiones constitucionales	315
PARTE SISTEMÁTICA :	
I. Características generales	316
1. Estado federal	316
2. Democracia	320
3. Liberalismo	323
A) Los derechos individuales	323
B) Estado de Derecho	324
C) División de poderes	324
4. Fuentes	326
1) La constitución	326
2) Las decisiones judiciales	326
3) La legislación ordinaria	327
4) Las convenciones, usos y costumbres	327
II. La Federación y los Estados	328
1. Admisión de Estados en la Federación	328
2. Primacía del Derecho federal	328
3. Derechos de los Estados	329
4. Deberes de los Estados	330
1) Frente a la Federación	330
2) Frente a los otros Estados	332
5. Derechos de vigilancia e inspección de la Federación	334
6. Distribución de competencias	334
7. Poderes implícitos y resultantes	335
III. El Presidente	339
1. Características generales	339
2. Condiciones generales y métodos de elección	341
3. Funciones y poderes del Presidente	344
A) Los poderes ejecutivos	345
a) Consideraciones generales	345

b)	Ejecución de las leyes y mantenimiento del orden ...	346
c)	Nombramiento y destitución de funcionarios ...	348
d)	Dirección de la Administración ...	350
e)	Poderes militares ...	351
f)	Política exterior ...	353
g)	Derecho de gracia... ..	358
B)	Los poderes legislativos... ..	358
a)	Consideraciones generales ...	358
b)	Las relaciones con el Congreso y la participación en la legislación ordinaria	359
c)	La legislación delegada	361
C)	El caudillaje democrático	363
IV.	El Vicepresidente	367
V.	El Gabinete	367
VI.	El Congreso	368
1.	Definición general	368
2.	Composición	369
A)	La Cámara de Representantes	369
B)	El Senado	370
3.	La diferente significación de las Cámaras	370
4.	Organización	372
5.	Reunión y disolución	374
6.	Poderes... ..	374
A)	Poderes no legislativos... ..	374
B)	Poderes legislativos	376
a)	Procedimiento	376
b)	Poderes conferidos y su desarrollo	376
i)	Poderes fiscales	376
ii)	Poderes monetarios y crediticios	377
iii)	Regulación del comercio interestatal	378
iv)	Regulación del comercio internacional	381
v)	Poder postal... ..	382
vi)	Poderes militares	382
vii)	El gobierno de los territorios (dependencias coloniales)	382
viii)	Poderes de organización judicial	383
ix)	Poderes varios («Miscellaneous Powers»)	383
x)	Poder suplementario	384
7.	Los grupos de presión y la regulación de la gestión política (<i>regulation of Lobbying</i>)	384
VII.	El poder judicial	387
1.	Organización y competencias	387
2.	La revisión judicial... ..	388
3.	Esquema del orden jurídico americano	389
4.	Fundamento de la fiscalización de la constitucionalidad de las leyes (doctrina de Marshall)	390
a)	El principio de la limitación de poderes y de la suprema- cía de la constitución	390
b)	La función de los Tribunales... ..	391
c)	La revisión como poder implícito	391
5.	La esfera de la revisión	393
1)	Respecto a la constitución	393
2)	Respecto a las leyes	394

3) Las regulaciones reglamentarias	397
4) Fiscalización de los actos del ejecutivo	397
5) Las «cuestiones políticas»	397
6. Procedimiento	398
1) La iniciativa	398
2), 3), 4) y 5) Reglas	399
7. Efectos de la declaración de inconstitucionalidad	400
8. La interpretación judicial de las leyes	401
9. La significación política y constitucional de la revisión	405
1) La politización de la función judicial	405
2) Función de la judicatura en el orden constitucional	408
VIII. Los derechos individuales	409
1. Consideraciones generales	409
2. El sistema de derechos y su garantía	410
A) Derechos sustantivos	411
a) Derechos de libertad personal	411
b) Derechos democráticos	412
B) Derechos procesales	413
C) El debido procedimiento legal	414
3. El derecho de necesidad	415
4. La nacionalización de los derechos individuales	417
IX. La reforma de la constitución	419
CAPÍTULO X: EL DERECHO CONSTITUCIONAL DE LA REPÚBLICA FRANCESA.	423
PARTE HISTÓRICA:	
I. Interpretaciones de la historia constitucional francesa	423
1. Interpretación cíclica	423
2. Interpretación evolucionista progresiva	424
3. Interpretación dialéctica	425
4. La simple sucesión de periodos homogéneos	426
5. Conclusión	426
II. Examen de las constituciones	428
1. Las constituciones revolucionarias	428
A) La constitución del 3 de septiembre de 1791	428
B) La constitución de 1793	432
C) La constitución del año III	433
2. Las constituciones napoleónicas («Constituciones del Imperio»).	434
A) La constitución del año VIII (13 de diciembre de 1799).	435
B) La constitución del año X (Senado-consulta de 4 de agosto de 1802)	436
C) La constitución del año XII (Senado-consulta de 18 de mayo de 1804)	437
D) El poder efectivo durante este periodo... ..	438
E) El Acta adicional a las constituciones del Imperio de 1815.	438
3. Las constituciones monárquicas	438
A) La Carta de 4 de junio de 1814	438
B) La constitución de 1830	442
4. La Segunda República (constitución de 4 de noviembre de 1848)... ..	444
5. Las constituciones del II Imperio	446
6. La constitución de 1875... ..	448
A) El esquema constitucional	450
B) Su desarrollo	450

	PAGS.
7. El período de la dualidad de Gobiernos	452
III. Las líneas permanentes del Estado y del Derecho constitucional francés	453
1. Cambios constitucionales y permanencia administrativa	453
2. Las constantes jurídico-constitucionales	454
A) Los derechos individuales	454
B) La soberanía nacional	455
C) El Estado de Derecho	457
 PARTE SISTEMÁTICA :	
I. Consideraciones generales	457
1. Fuentes	457
2. Nacimiento de la constitución	458
3. Rasgos fundamentales	458
A) Tradición y novedad	458
B) Los principios fundamentales	460
C) La Unión Francesa	462
D) Primacía del Derecho internacional	462
E) Líneas generales de la organización de poderes	463
II. Derechos individuales y corporativos	463
III. El Parlamento	465
1. ¿Unicameralismo o bicameralismo?	465
2. Composición	467
3. Funcionamiento	468
4. Competencias	468
A) La Asamblea Nacional	468
i) Legislativas	469
ii) Fiscalización gubernamental	469
iii) Ejecutivas y judiciales	471
iv) Electorales	471
B) Consejo de la República	471
IV. El Presidente de la República	472
1. Elección y responsabilidad	473
2. Sistema de competencias	473
3. Función constitucional del Presidente	475
V. El Gobierno	475
1. La formación del Gobierno	475
2. El presidente del Consejo	476
3. Los ministros	477
VI. Organos consultivos	477
1. El Consejo Económico	477
2. El Consejo Superior de la Magistratura	478
3. Organos de la Unión Francesa	478
VII. La revisión de la constitución	479
1. La revisión expresamente planteada	479
2. La revisión como consecuencia de una ley anticonstitucional	480
3. Casos de exclusión de revisión	481
VIII. El Derecho excepcional	481
 CAPÍTULO XI : EL DERECHO CONSTITUCIONAL DE LA CONFEDERACIÓN SUIZA. 484	
DESARROLLO HISTÓRICO :	
I. La Confederación antigua	484
1. La Confederación de las tres comarcas	485

	PAGS.
2. La Confederación de las ocho comarcas	486
3. La Confederación de las trece comarcas	487
II. La hegemonía francesa	489
1. La República helvética	489
2. El Acta de Mediación	490
III. El Pacto Confederado de 1815	490
IV. El Estado Federal	491
1. La constitución de 1848	492
A) Proceso de nacimiento	492
B) Significado de la constitución	494
2. La constitución de 1874	494
PARTIS SISTEMÁTICA :	
I. Consideraciones generales	495
1. Rasgos fundamentales	495
A) Estado Federal	495
B) Estado plurinacional	496
C) Liberalismo y democracia	498
2. Fuentes de Derecho constitucional	499
3. Influjos	500
II. La Federación y los cantones	500
1. La primacía del Derecho federal	500
2. Derechos y deberes de los cantones	501
3. Poderes de vigilancia y ejecución de la Federación	503
4. Distribución de competencias	504
A) La ampliación de competencias y los métodos de inter- pretación constitucional	504
B) Competencias exclusivas	506
C) Competencias concurrentes	506
D) La reforma constitucional de 1947	507
E) Ejecución de las regulaciones federales	507
III. Los derechos individuales de los suizos	507
1. Consideraciones generales	507
2. Derechos políticos democráticos	509
3. Derechos individuales liberales	510
4. Derechos a prestaciones del Estado	512
5. Deberes de los suizos	512
IV. La democracia directa	513
1. El <i>referendum</i>	513
2. La iniciativa	514
3. La <i>Landgemeinde</i>	515
V. Esquema de la organización cantonal	517
VI. La estructura federal (órganos de la Federación)	517
1. La relación entre los poderes federales	517
2. La Asamblea Federal	519
A) Composición	519
B) Competencias precisas	520
C) Funcionamiento	521
3. El Consejo Federal	522
A) El Gobierno colegiado	522
B) Composición	523
C) El Presidente del Consejo Federal = Presidente de la Con- federación	524

	PÁGS.
D) Competencias del Consejo Federal	525
4. El Tribunal Federal.....	526
A) Composición y organización	526
B) Competencias jurídico-constitucionales	526
VII. Reforma de la constitución	527
VIII. El derecho de necesidad	528
CAPÍTULO XII: EL DERECHO CONSTITUCIONAL DE LA UNIÓN SOVIÉTICA ...	531
PARTE HISTÓRICA:	
I. La situación anterior a 1905: «Despotismo templado por la anarquía»	531
II. 1905-1917: la apariencia de constitucionalismo	532
III. Las revoluciones de 1917	533
IV. Las constituciones de 1918 y 1924	534
1. La teoría marxista-leninista del Estado	534
2. El problema de las nacionalidades	537
3. El sistema constitucional	538
A) La formación de la U. R. S. S.	538
B) Motivaciones políticas y líneas generales de la estructura constitucional	539
PARTE SISTEMÁTICA:	
I. Elaboración y reformas de la constitución de 1936	541
II. Rectificaciones fundamentales	542
1. El socialismo en un solo país	542
2. La pervivencia del Estado	543
III. Rasgos capitales y motivaciones políticas	543
1. La constitución, expresión de una realidad	543
2. El socialismo	544
3. La democracia y la dictadura	544
4. El Estado federal	546
5. Partido único	548
IV. La estructura federal	549
1. Derechos y deberes de las Repúblicas federales	549
A) Derechos	549
B) Deberes	550
2. Distribución de competencias	550
3. Las Repúblicas autónomas y otras entidades	551
V. El sistema de derechos y deberes de los ciudadanos	552
1. Derechos individuales	552
2. Derechos políticos democráticos	552
3. Derechos a prestaciones del Estado	553
4. Las garantías de estos derechos	553
5. Deberes de los ciudadanos	554
VI. Organos fundamentales del Estado	554
1. El Soviet Supremo de la U. R. S. S.	554
A) Composición	554
B) Atribuciones	555
C) Funcionamiento	555
2. El Presidium del Soviet Supremo	555
A) Composición	555
B) Atribuciones	556
3. El Consejo de ministros	556

	PÁGS.
A) Composición	556
B) Funciones y atribuciones	557
C) Responsabilidad	557
D) Los ministros	557
E) Gabinete o Consejo restringido	558
F) El Gosplan	558
VII. El Partido	558
VIII. La reforma de la constitución	560