

CONTENIDO

PREFACIO A LA EDICIÓN INGLESA	15
PREFACIO A LA EDICIÓN EN CASTELLANO	17
PARTE I	
INTRODUCCIÓN	19
I	
EL ORIGEN Y LA EVOLUCIÓN DE LA CONSTITUCIÓN	21
I. Surgimiento de la idea de constitución	23
A. La constitución jurídica como <i>novum</i>	23
B. Las condiciones para el surgimiento de la constitución	28
C. La realización del programa constitucional	35
D. La constitución como un logro evolutivo	42
II. El desarrollo de la constitución	48
A. La propagación del constitucionalismo	48
B. La constitución del Estado de bienestar	53
III. La constitución en el Estado cooperativo de partidos	60
IV. Constitucionalización más allá del Estado	68
PARTE II	
ORÍGENES	79
2	
CONDICIONES PARA EL SURGIMIENTO Y LA EFECTIVIDAD DEL CONSTITUCIONALISMO MODERNO	81
I. La constitución como un <i>novum</i>	83
A. Objetivo de investigación	83
B. Tradición e innovación	83
C. Antiguo y moderno concepto de constitución	86
II. Los prerequisites para el surgimiento de la constitución	88
A. Modelo explicativo	88
1. Precondiciones	88
2. Titular	89
3. La ruptura revolucionaria	94
4. La separación entre Estado y sociedad	96
5. Balance provisional de la situación	100
B. Casos de comprobación	101

1.	Francia y los Estados Unidos de América	101
2.	Inglaterra	102
3.	Los Estados Unidos	104
4.	Suecia	107
5.	Alemania y otros	108
iii.	Sobre la situación actual de la constitución	112
A.	Demanda persistente	112
B.	Materialización de las tareas del Estado	113
C.	La dispersión del poder del Estado	115
3		
LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL CONTEXTO		
DE SURGIMIENTO DE LA SOCIEDAD BURGUESA		119
i.	Los derechos fundamentales como un fenómeno complejo	121
A.	Concepto de <i>derechos fundamentales</i>	121
B.	El carácter burgués de los derechos fundamentales	125
ii.	Casos de estudio	129
A.	Inglaterra	129
B.	Los Estados Unidos	133
C.	Francia	135
D.	Alemania	139
E.	Polonia	143
iii.	La función de los derechos fundamentales	145
A.	La función de los derechos fundamentales	145
B.	La separabilidad de las condiciones para el surgimiento	149
4		
EL CONCEPTO DE CONSTITUCIÓN EN PERSPECTIVA HISTÓRICA		153
i.	Sentido del desarrollo	155
ii.	Los inicios del constitucionalismo	156
A.	La terminología prerrevolucionaria	156
B.	El significado de <i>constitution</i> en Inglaterra	157
C.	El establecimiento del constitucionalismo moderno en Norteamérica	159
D.	La recepción de la concepción constitucional norteamericana en Francia	161
E.	La evolución del significado de <i>Konstitution</i> en Alemania	164
F.	Usos defensivos del término <i>Konstitution</i>	166
G.	La constitución formal como condición para la libertad	168

H.	Enriquecimientos materiales del concepto de constitución	171
I.	El derecho a reformar la constitución	173
J.	Repercusiones de la teoría del contrato social	174
III.	La era de las luchas constitucionales	176
A.	Las posiciones básicas	176
B.	La constitución como principio de progreso	177
C.	La constitución de la administración	178
D.	La constitución como medio para asegurar la libertad	180
E.	La necesidad de un documento constitucional	182
F.	La constitución como un producto del desarrollo histórico	184
G.	Constituciones impuestas y constituciones pactadas	185
H.	El giro liberal: de la justificación contractual a la justificación legalista de la constitución	187
I.	Enfoques conservadores sobre el Estado constitucional	189
J.	La constitución en sentido material y en sentido formal	190
IV.	La consolidación y crisis de la constitución legalista	192
A.	El abandono del derecho natural	192
B.	Positivización de la constitución	194
C.	La constitución como expresión de las relaciones de poder	196
D.	Orden fundamental u orden parcial	198
E.	Prevalencia del Estado sobre la constitución	199
F.	Identidad de la constitución y ley constitucional	201
G.	La disolución procedimental de la ley constitucional	202
H.	La concepción decisionista de la ley constitucional	203
I.	Constitución normativa y la constitución conforme a su propia realidad existencial	205
J.	El fin de la constitución normativa	206
V.	Perspectiva	208

PARTE III

CONCEPTOS Y FUNCIÓN	211
---------------------	-----

5	LA FUNCIÓN DE LA CONSTITUCIÓN Y LA REFORMA DE LA LEY FUNDAMENTAL	213
I.	Problema estructural y desarrollo de la constitución	217
II.	La función de la constitución	220
III.	Las limitaciones de la constitución	228
IV.	Lineamientos para las reformas constitucionales	232

6

INTEGRACIÓN MEDIANTE LA CONSTITUCIÓN.

INTENCIONES Y PERSPECTIVAS EN EL PROCESO

DE CONSTITUCIONALIZACIÓN EUROPEO	237
I. Efectos normativos y simbólicos de la constitución	239
II. Las precondiciones del poder integrador de las constituciones	245
III. Las oportunidades integradoras de una constitución europea	253

PARTE IV

INTERPRETACIÓN	261
----------------	-----

7

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA INTERPRETACIÓN

DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL FEDERAL ALEMÁN

I. Derechos fundamentales y jurisdicción constitucional	263
II. El desarrollo de los derechos fundamentales antes de la Ley Fundamental	265
III. Rango y efectos de los derechos fundamentales en la Ley Fundamental	265
IV. La estructura normativa y la necesidad de una teoría de los derechos fundamentales	270
V. El desarrollo de los derechos fundamentales en la jurisprudencia constitucional alemana	274
A. Ámbito de protección amplio	277
B. Concepto amplio de <i>afectación</i>	277
C. Proporcionalidad	279
D. Exhaustividad de la protección	281
E. Los derechos fundamentales como valores	282
F. Derechos fundamentales como base para los derechos a prestaciones	285
G. Deberes de protección basados en derechos fundamentales	286
H. Protección de derechos fundamentales mediante la organización y el procedimiento	290
I. La interpretación de derechos fundamentales individualmente considerados	291
VI. Métodos de interpretación de derechos fundamentales	292

8

¿UN RETORNO A LA CONCEPCIÓN LIBERAL

DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES?

I. La situación	295
	297

II. ¿La defensa contra limitaciones externas como función clásica de los derechos fundamentales?	300
III. Razones para ampliar la protección de los derechos fundamentales	303
A. La capa más antigua	304
B. La capa más reciente	307
IV. La efectividad de los derechos fundamentales negativos	311
V. Una posible solución	314

PARTE V

JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL	319
-----------------------------	-----

9

CONSTITUCIONES, TRIBUNALES CONSTITUCIONALES

E INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL EN LA INTERACCIÓN ENTRE DERECHO Y POLÍTICA	321
I. Jurisdicción constitucional	323
II. Interpretación constitucional	330

10

JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL Y DEMOCRACIA	341
I. Reconocimiento mundial, estatus precario	343
II. Ni contradicción ni necesidad	346
A. Ausencia de contradicción	346
B. Ausencia de necesidad	349
III. Ventajas y riesgos democráticos	352
A. Ventajas	352
B. Riesgos	355
IV. La prevención de los riesgos democráticos	359
A. Enfoque sustancial	359
B. Enfoque funcional	361
V. Compensación de déficits democráticos	365

PARTE VI

FUTURO	369
--------	-----

11

EL FUTURO DE LA CONSTITUCIÓN	371
I. Condiciones para su surgimiento	373
A. El modelo social burgués	373
B. La función del Estado	376
C. La importancia de la constitución	380

II.	Cambios	383
	A. Fallas del mercado	383
	B. Nuevas tareas: estructuración social	386
	C. Nuevas tareas: la seguridad	389
	D. Nuevos instrumentos	392
	E. Nuevos actores	395
III.	Efectos	398
	A. Necesidad de regulación	398
	B. Objeto de regulación	401
	C. Propósito de regulación	405
I2		
¿ES POSIBLE CONSTITUCIONALIZAR LA DEMOCRACIA DE NEGOCIACIÓN?		411
I.	¿Democracia de negociación?	413
II.	¿Es necesaria la constitucionalización de la democracia de negociación?	419
III.	¿Es posible su constitucionalización?	424
IV.	Conclusión	431
PARTE VII		
EUROPEIZACIÓN		433
I3		
SOBRE EL ROL DE LAS CONSTITUCIONES NACIONALES EN UNA EUROPA UNIDA		435
I.	La pretensión de la constitución	437
II.	Surgimiento de la soberanía supranacional	440
III.	Las constituciones nacionales como filtro del derecho primario europeo	444
IV.	La influencia de las constituciones nacionales en la legislación europea	448
V.	La prioridad del derecho comunitario	451
VI.	La reserva de los tribunales constitucionales nacionales	455
VII.	La interacción entre la justicia nacional y la europea	459
VIII.	El papel de la constitución nacional en la implementación del derecho comunitario	463
IX.	La constitución nacional en balance	467
X.	¿La Constitución europea como compensación?	470

14		
	LOS COSTOS DEMOCRÁTICOS DE LA CONSTITUCIONALIZACIÓN:	
	EL CASO EUROPEO	475
I.	Constitucionalismo y democracia	477
	A. Interdependencia	477
	B. Tensión	481
II.	Europa: la constitucionalización de los tratados	485
	A. La causa: jurisprudencia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea	485
	B. El efecto: la despolitización	489
III.	Los costos democráticos	493
	A. El problema de la sobreconstitucionalización	493
	B. El remedio: repolitización	497
	 PARTE VIII	
	INTERNACIONALIZACIÓN	501
15		
	LA CONSTITUCIÓN EN EL PROCESO DE DESESTATIZACIÓN	503
I.	La pretensión de la constitución	505
II.	Las consecuencias de la desestatización	516
16		
	CONSTITUCIONALISMO SOCIETAL: ¿UNA COMPENSACIÓN A LA PÉRDIDA DE RELEVANCIA DE LA CONSTITUCIÓN ESTATAL?	531
I.	Una nueva tendencia: constitucionalización	533
II.	La pérdida de relevancia de la constitución estatal	534
	A. La erosión de la idea de Estado	534
	B. La constitución como un logro	536
	C. Los efectos de la internacionalización	539
III.	Pregunta suplementaria: ¿Hay perspectivas para un constitucionalismo internacional?	541
IV.	¿El constitucionalismo societal como una solución?	543
	A. El constitucionalismo societal de Sciulli	543
	B. La transferencia al ámbito internacional	546
	C. Las perspectivas de éxito	550
V.	Una evaluación preliminar del debate sobre la constitucionalización	552

17

NIVELES DE ESTADO DE DERECHO: SOBRE LA CAPACIDAD DE EXPORTAR UN LOGRO DE OCCIDENTE	553
I. La vinculación del poder estatal al derecho	555
II. La seguridad jurídica como valor intrínseco	557
III. La reserva y la fuerza vinculante de la ley	558
IV. Estado de derecho sustantivo a través de la vinculación a los derechos fundamentales	560
V. Protección legal ante el Estado y la jurisdicción constitucional	562
VI. Requisitos para la existencia del Estado de derecho	564
VII. Estado de derecho y democracia	565

PARTE IX

CONCLUSIÓN	569
------------	-----

18

EL LOGRO DEL CONSTITUCIONALISMO Y SUS PERSPECTIVAS EN UN MUNDO CAMBIADO	571
I. Culminación externa - erosión interna	573
II. El logro y sus prerequisites	576
III. Perspectivas ante condiciones cambiadas	587
IV. ¿Qué conclusiones se puede obtener?	599