INDICE GENERAL

TOMO PRIMERO

PRÓLOGO

RETRATO DE EDUARDO JOVEN (por Rodrigo FERNÁNDEZ-CARVAJAL)

CURRICULUM VITAE

PARTE PRIMERA

EL ORDENAMIENTO JURIDICO

EL BLOQUE DE CONSTITUCIONALIDAD

FRANCISCO RUBIO LLORENTE

I. Introducción	3
II. El «Bloc de Constitutionnalité»	8
III. Un falso punto de partida: el artículo 28 LOTC	11
IV. El «bloque de constitucionalidad», contenido esencial de la Constitución total del Estado español	15
V. Bloque de la constitucionalidad y aplicación judicial del Derecho	22

CONSTITUCION Y VALORES DEL ORDENAMIENTO

LUCIANO PAREJO ALFONSO

I. Introducción	29
II. La positivación constitucional de los valores; génesis y primera interpretación del artículo 1.1 CE	32
1. LOS ANTECEDENTES LEGISLATIVOS	32
A) <i>El Anteproyecto</i>	32
B) <i>El trámite ante la Comisión de Asuntos Constitucionales y Libertades Públicas del Congreso de los Diputados</i>	34
C) <i>El trámite ante el Pleno del Congreso de los Diputados</i>	40
D) <i>El examen del ya Proyecto en la Comisión de Constitución del Senado</i>	41
E) <i>Regreso a la redacción aprobada en el Congreso en el Pleno del Senado</i>	44
F) <i>El trámite ante la Comisión Mixta</i>	44
G) <i>La aprobación del Proyecto en el Pleno del Congreso de los Diputados</i>	44
H) <i>La aprobación definitiva en el Pleno del Senado</i>	45
I) <i>Conclusiones</i>	45
2. LA REDACCIÓN LITERAL DEL PRECEPTO; UNA PRIMERA INTERPRETACIÓN	46

INDICE GENERAL

III. La cuestión del valor en la filosofía	48
1. LA FILOSOFÍA DE LOS VALORES PROPIAMENTE DICHA	48
2. LA REACCIÓN FRENTE AL OBJETIVISMO VALORATIVO: LA ESCUELA DE UPPSALA; SUS CONSECUENCIAS	51
3. LA FUNDAMENTACIÓN PSICOLÓGICA DE LA FUNCIÓN VALORATIVA Y LA ESPECIFICIDAD DE LA ARGUMENTACIÓN MORAL: EL EMOTIVISMO	52
4. LAS TEORÍAS METAÉTICAS BASADAS EN EL ANÁLISIS DE LAS REGLAS DEL LENGUAJE	53
5. LAS TEORÍAS DEL CONSENSO Y DEL AUDITORIO IDEAL COMO FUNDAMENTOS DE LA MORALIDAD	58
6. EL RENACIMIENTO DE LA REFLEXIÓN FILOSÓFICA SOBRE LOS VALORES Y LA OBJETIVIDAD DE ÉSTOS DESDE LA LÓGICA Y LA RECUPERACIÓN DE LA VIDA COMO REALIDAD RADICAL	64
IV. La justicia y, por tanto, el valor, en la filosofía jurídica	73
1. EL RENACIMIENTO, DESDE EL IDEALISMO, DE LA CUESTIÓN DEL VALOR, DE LA INSTANCIA CRÍTICA DEL DERECHO POSITIVO	73
2. LA PRIMERA CONSECUENCIA: EL FORMALISMO JURÍDICO ESTRICTO KELSENIANO	77
3. LA SEGUNDA CONSECUENCIA: LA FILOSOFÍA JURÍDICA DE LOS VALORES	78
4. EL IDEALISMO «CONCRETO» DE BASE HEGELIANA Y SUS DERIVACIONES	84
5. LAS CORRIENTES ACTUALES: EL SUBJETIVISMO NEOLIBERAL	90
6. LAS CORRIENTES ACTUALES: LOS VALORES COMO OBJETIVIDAD INTERSUBJETIVA	97
7. LAS CORRIENTES ACTUALES: LA BÚSQUEDA DE UNA SOLUCIÓN ESPECÍFICA, NI POSITIVA, NI IUSNATURALISTA	98
V. Los valores y el orden de valores en y del ordenamiento jurídico del Estado	104
1. VALORES Y ESTADO	104
2. ESTADO VALORATIVO, VALORES DE SU ORDENAMIENTO Y AXIOLOGÍA CONSTITUCIONAL	108
3. EL ORDEN DE VALORES DEL ORDENAMIENTO; SUS ELEMENTOS COMPONENTES Y CARACTERÍSTICAS PRINCIPALES	117
4. LA NATURALEZA Y LA EFICACIA DE LOS VALORES; SU DIFERENCIACIÓN Y RELACIÓN CON OTRAS FIGURAS JURÍDICAS	122
5. LAS PECULIARIDADES DEL ORDEN CONSTITUIDO POR LOS VALORES SUPERIORES	131
LAS LEYES ORGANICAS: CONCEPTO Y POSICION EN EL SISTEMA DE FUENTES DEL DERECHO	
JUAN PEMÁN GAVÍN	
I. Introducción	135
II. La configuración constitucional de la ley orgánica. Su sentido general.	136
III. El concepto de ley orgánica: los aspectos material y formal en su definición	141
IV. La articulación de las relaciones entre la ley orgánica y la ley ordinaria	147

V. El ámbito material de las leyes orgánicas. En particular, las leyes relativas al «desarrollo de los derechos fundamentales y de las libertades públicas»	153
VI. Reserva de ley orgánica y competencias legislativas de las Comunidades Autónomas	160

**LA LEY COMO FUENTE DEL DERECHO
EN LA CONSTITUCION DE 1978**

AGUSTÍN E. DE ASÍS ROIG

I. Planteamiento	169
II. El punto de partida: la «crisis de la Ley»	170
1. EL CONCEPTO CLÁSICO DE LEY	170
2. LOS «FACTORES» DE LA CRISIS DE LA LEY	173
A) Factores históricos	174
B) Indicadores de la alteración sustancial de la idea de Ley	175
a) Pérdida del monopolio normativo dentro del Ordenamiento.	175
b) Las transformaciones en la posición ordinamental de la Ley.	177
c) Las alteraciones relativas a su estructura	178
3. EL RESULTADO: REPLANTEAMIENTO DEL CONCEPTO DE LEY	179
III. La Ley en la Constitución	180
1. LA COMPLEJIDAD DEL SISTEMA DE FUENTES DE LA CONSTITUCIÓN DE 1978 ...	180
A) La Constitución y el sistema de fuentes	180
a) La complejidad del sistema de fuentes	181
b) La posición de la ley dentro del sistema de fuentes	182
B) Complejidad del escalón legislativo: la resistencia a la reducción a los criterios clásicos de ordenación	184
a) Plurantismo legislativo: sus consecuencias	184
b) Plurimodalidad legislativa	186
a') Examen de las modalidades del escalón estatal	186
b') Las leyes autonómicas	189
c) Las relaciones entre las diferentes leyes	190
a') Relaciones posicionales absolutas	190
b') Relaciones posicionales relativas	191
C) La necesidad de racionalización del sistema	196
2. MODELOS DE RECONSTRUCCIÓN DE UNA IDEA UNITARIA DE LEY	197
A) El criterio formal: órgano, democracia y fuerza de Ley	197
a) Criterio orgánico: desde el voluntarismo al principio democrático	197
b) Criterio posicional: fuerza de ley, rango de ley, valor de ley, primariedad	198
a') Introducción	198
b') Posibilidad de la utilización de estos criterios en el sistema nacido de la Constitución de 1978	200
c') La fuerza de ley como criterio de definición de la ley en la Constitución	201
d') El «valor de ley»	201
e') La «centralidad»	202
B) El criterio material: reserva material, adecuación y naturaleza.	202
a) La reconducción de la ley a la generalidad	204
b) La reducción material	205

INDICE GENERAL

c) Adecuación	206
d) Naturaleza de la ley	206
IV. Acotaciones al concepto de Ley en la Constitución de 1978	208
1. CONSIDERACIONES SOBRE LOS INTENTOS DE RECONSTRUCCIÓN DEL CONCEPTO	208
A) <i>¿Qué problemas debe responder el concepto de Ley?</i>	209
B) <i>Índices de caracterización conceptual de la Ley</i>	212
2. LA RACIONALIZACIÓN DEL SISTEMA COMO ALTERNATIVA	214
A) <i>Determinación de criterios de racionalización del sistema</i>	214
a) Los criterios tradicionales	214
b) Los criterios materiales de ordenación: la aparición de las estructuras normativas complejas	215
c) El cambio de perspectiva: la función constitucional	216
B) <i>Funciones especiales y función general de la Ley en la Constitución</i>	217

**EL ARTICULO 93 CE Y EL BLOQUE DE LA CONSTITUCIONALIDAD:
ALGUNOS PROBLEMAS**

LUIS IGNACIO SÁNCHEZ RODRÍGUEZ

I. Objeto	219
II. El origen y el sentido del artículo 93	220
III. Los silencios del artículo 93: el poder judicial y las Comunidades Autónomas	225
IV. El artículo 93 CE: ¿autorruptura constitucional?	233
V. El artículo 93 y los derechos fundamentales	235
VI. El artículo 93 y las garantías de cumplimiento del Derecho Comunitario por las Comunidades Autónomas	239
1. CONTROLES PREVENTIVOS DEL INCUMPLIMIENTO DE OBLIGACIONES COMUNITARIAS POR LAS COMUNIDADES AUTÓNOMAS	240
2. CONTROL «EX POST» DEL INCUMPLIMIENTO DE LAS OBLIGACIONES COMUNITARIAS POR LAS COMUNIDADES AUTÓNOMAS	241
3. CONTROL DEL INCUMPLIMIENTO DE SIMPLES OBLIGACIONES DE EJECUCIÓN DE LAS NORMAS COMUNITARIAS POR LAS COMUNIDADES AUTÓNOMAS	242
VII. El artículo 93 y las competencias del Tribunal Constitucional en relación al Derecho comunitario	245
VIII. Un epílogo	249

**FUNCIONES DEL DERECHO INTERNACIONAL CONTEMPORANEO:
GARANTIA DE LA INDEPENDENCIA DE LOS ESTADOS
E INSTRUMENTO PARA LA COOPERACION
ENTRE LOS ESTADOS**

JUAN ANTONIO CARRILLO SALCEDO

Funciones del Derecho internacional contemporáneo: garantía de la independencia de los Estados e instrumento para la cooperación entre los Estados	251
--	-----

LOS DECRETOS-LEYES EN LA TEORIA
Y EN LA PRACTICA CONSTITUCIONAL

JAVIER SALAS

I. Introducción	267
II. El presupuesto de hecho habilitante: concurrencia y justificación	273
III. Ambito de regulación y materias excluidas	278
IV. Convalidación, derogación y conversión en Ley	302
V. El control jurisdiccional	312
VI. De nuevo sobre los Decretos-leyes autonómicos	319
VII. Algunas conclusiones	323

LA DELEGACION LEGISLATIVA EN LA CONSTITUCION

TOMÁS QUADRA-SALCEDO

I. La delegación legislativa en la historia y en la doctrina	327
1. INTRODUCCIÓN	327
2. POSICIONES DOCTRINALES SOBRE LA DELEGACIÓN	329
A) <i>Posiciones afirmativas</i>	330
B) <i>Posiciones negadoras</i>	336
C) <i>Posiciones intermedias</i>	337
3. PRECISIONES ADICIONALES	338
A) <i>La distinción entre ley y reglamento</i>	339
B) <i>El control jurisdiccional de los reglamentos y la inaplicación de los reglamentos ilegales</i>	340
4. EL CONCEPTO DE LEY EN LA COMPRESIÓN DE LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA.	344
A) <i>La función del Parlamento en la historia</i>	346
B) <i>La función del Parlamento en la actualidad</i>	354
II. La delegación legislativa en la Constitución	357
1. LA RECEPCIÓN DE LA TESIS DE GARCÍA DE ENTERRÍA SOBRE LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA EN LA CONSTITUCIÓN	357
2. APROXIMACIÓN GENERAL AL TEXTO CONSTITUCIONAL: LEGITIMACIÓN DE LA TÉCNICA Y POTESTAD QUE SE DELEGA. APUNTE SOBRE EL CONTROL Y LOS LÍMITES DE LA DELEGACIÓN	359
3. CARACTERÍSTICAS DE LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA. MATERIA DETERMINADA Y MATERIA CONCRETA	361
4. EL CARÁCTER NO EXTRAORDINARIO DE LA TÉCNICA. LA TRASCENDENCIA DE LAS PREVISIONES CONSTITUCIONALES	363
5. LAS DOS MODALIDADES DE LEGISLACIÓN DELEGADA Y EL MARGEN DE LIBERTAD DEL GOBIERNO EN SU EJERCICIO	365
6. LOS TÉRMINOS Y CONDICIONES DE LA DELEGACIÓN	368
A) <i>Condiciones formales y temporales</i>	369
B) <i>Los efectos del uso de la delegación</i>	373
a) <i>Por el Gobierno</i>	373
b) <i>La legislación por las propias Cortes</i>	374
C) <i>Prohibiciones: Materias de ley orgánica y otras, modificación de la delegación y retroactividad</i>	378

INDICE GENERAL

7.	LOS LÍMITES MATERIALES DE LA DELEGACIÓN	382
A)	<i>Los principios y criterios de la delegación</i>	385
B)	<i>El objeto y alcance de la delegación como componentes de las bases</i>	386
C)	<i>El límite del grado de precisión de las bases</i>	390
8.	EL CONTROL DE LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA	393
A)	<i>Las otras fórmulas adicionales de control</i>	393
B)	<i>El control por los Tribunales</i>	395
a)	Los procedimientos de control y la necesidad de una nueva regulación	395
b)	El alcance del control por los Tribunales. El control del ajuste a las bases y el control del ajuste a la Constitución y a los principios generales del Derecho	398
9.	EL ARBITRIO DEL GOBIERNO AL DICTAR LA NORMA DELEGADA	401

CONSIDERACIONES SOBRE LA FISCALIZACIÓN JURISDICCIONAL DE LOS DECRETOS LEGISLATIVOS

ERNESTO GARCÍA-TREVIJANO GARNICA

Consideraciones sobre la fiscalización jurisdiccional de los decretos legislativos	407
--	-----

LOS AMBITOS DEL REGLAMENTO INDEPENDIENTE

JOSÉ MARÍA BAÑO LEÓN

I.	Planteamiento general	421
II.	El progresivo abandono de la vieja tesis del reglamento independiente como poder natural de la Administración « <i>praeter legem</i> »	424
III.	La discutible distinción entre reglamentos « <i>ad intra</i> » y « <i>ad extra</i> » como criterio de admisión o exclusión del reglamento independiente.	434
1.	JUSTIFICACIÓN HISTÓRICO-DOG MÁTICA DE LA DISTINCIÓN	434
2.	FALTA DE BASE CONSTITUCIONAL PARA LA ADMISIÓN DEL REGLAMENTO INDEPENDIENTE EN LA ESFERA INTERNA DE LA ADMINISTRACIÓN	436
IV.	Imposibilidad de admitir los reglamentos independientes en las llamadas relaciones especiales de sujeción. La dificultad de concebir estas relaciones como integrantes de la esfera organizativa de la Administración	439
V.	Un campo tradicional del reglamento independiente: las reglamentaciones técnicas. La tradicional « <i>reserva</i> » al reglamento de estas materias. La necesidad de respetar la reserva de ley mediante la técnica de las cláusulas generales	444
VI.	El reglamento independiente y la ejecución del Derecho Comunitario: La ejecución de directivas comunitarias no justifica reglamentos independientes. Existencia de una práctica administrativa que contradice este punto de vista	447
VII.	Virtualidad y límites del reglamento independiente en materia de subvenciones	449

EL PRINCIPIO DE IRRETROACTIVIDAD DE LAS NORMAS EN LA JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL

FRANCISCO LÓPEZ MENUDO

I.	La « <i>polimorfía</i> » del principio de irretroactividad. Algunas precisiones al planteamiento del tema	455
----	---	-----

INDICE GENERAL

II. La eficacia temporal de los derechos fundamentales	463
1. EFICACIA EN GENERAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES: EXTENSIÓN Y LÍMITES	463
2. LA DIMENSIÓN TEMPORAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	467
A) <i>Las bases jurídico-positivas del problema</i>	468
B) <i>La contradictoria jurisprudencia del Tribunal Constitucional</i>	472
a) <i>El reconocimiento de la retroactividad de la Constitución en materia de derechos fundamentales</i>	472
b) <i>La negación del carácter retroactivo de los derechos fundamentales</i>	475
C) <i>Balance y conclusión</i>	479
III. La doctrina del Tribunal Constitucional sobre el alcance de los artículos 9.3 y 25.1 de la Constitución	481
1. LÍMITES MATERIALES DE LA RETROACTIVIDAD	482
A) <i>Irretroactividad «in peius» de disposiciones sancionadoras</i>	482
B) <i>La afirmación de una regla de retroactividad de las disposiciones sancionadoras «in bonus»</i>	484
C) <i>Irretroactividad de disposiciones restrictivas de derechos individuales</i>	486
2. LÍMITES FORMALES: SOBRE EL TÉRMINO «DISPOSICIONES» DEL ARTÍCULO 9.3	492
IV. El concepto de «retroactividad» en la jurisprudencia constitucional	494
1. LA BÚSQUEDA DE UN CONCEPTO FORMAL DE RETROACTIVIDAD	494
2. EL CONCEPTO DE RETROACTIVIDAD EN LA ESFERA DE LAS NORMAS SUSTANTIVAS	495
A) <i>El abandono de la tesis de los «iura quaesita»</i>	495
B) <i>Los tres criterios básicos</i>	496
a) <i>La tesis de las «situaciones jurídicas objetivas»</i>	497
b) <i>Doctrina de la «eficacia inmediata»</i>	500
c) <i>La retroactividad y sus «grados»</i>	501
3. EL PRINCIPIO DE IRRETROACTIVIDAD Y LAS LEYES PROCESALES	504
4. CONCLUSIÓN	506

SOBRE EL ALCANCE OBJETIVO DE LAS SENTENCIAS DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

RAÚL BOCANEGRA SIERRA

I. Introducción	509
II. La extensión objetiva de las Sentencias estimatorias en los conflictos constitucionales	514
III. Sentencias desestimatorias	524
IV. La extensión objetiva de las Sentencias declaratorias de la inconstitucionalidad de las Leyes	525
V. Los límites objetivos de la cosa juzgada en las Sentencias desestimatorias de la inconstitucionalidad de las Leyes	534

INDICE GENERAL

COLISIONES NORMATIVAS Y PRIMACIA
DEL DERECHO ESTATAL

GERMÁN FERNÁNDEZ FARRERES

I. Introducción	537
II. La cláusula de prevalencia: naturaleza y significado	540
III. Ambito de aplicación: examen de los diversos supuestos	543
1. «COOPERACIÓN» E «INTERFERENCIA» DE LOS ORDENAMIENTOS JURÍDICOS ESTATAL Y AUTONÓMICOS	545
A) Normas básicas y normas de desarrollo o complementarias	545
B) Legislación y ejecución	550
C) Delegación de competencias estatales. Leyes armonizadoras	551
D) Conclusión	552
2. PREVALENCIA Y SUPLETORIEDAD DEL DERECHO ESTATAL	553
3. EL ENTRECruzAMIENTO DE TÍTULOS COMPETENCIALES	557
4. LA CONCURRENCIA PERFECTA DE NORMAS	562
IV. Valoración final	564

LA CLAUSULA DE PREVALENCIA
Y EL PODER JUDICIAL

JESÚS GARCÍA TORRES

I. Las tres cláusulas de los dos últimos incisos del artículo 149.3 CE	569
II. ¿Permite la cláusula de prevalencia que los jueces y Tribunales inapliquen leyes autonómicas?	570
III. El artículo 31 de la «Grundgesetz» en relación con los artículos 93.1.2 y 100.1 (último inciso) de la Ley Fundamental alemana	571
IV. Cláusula de prevalencia y proceso constitucional en nuestro Derecho.	572
V. ¿En qué casos pueden los Jueces y Tribunales no aplicar las leyes autonómicas incompatibles con normas estatales?	574
VI. Algunas consecuencias	577
Nota bibliográfica	578