



ÍNDICE GENERAL

Prólogo a la edición argentina	V
Abreviaturas	XXIII

ESTUDIO INTRODUCTORIO

1. Peter Habberle: un jurista para el siglo XXI	1
2. Perfil del autor	1
3. La teoría de la Constitución como ciencia de la cultura	6
4. La interpretación constitucional	17
5. El derecho europeo	27
6. La Constitución alemana	35
7. El nuevo derecho en Europa oriental	44
8. Federalismo y regionalismo	49
9. Los derechos fundamentales	51
10. El problema de la verdad	57
11. La idea de la dignidad	59
12. El problema del fundamentalismo	61
13. El derecho cultural	63
14. La evolución constitucional	64
15. El Estado constitucional	69
16. Referencias	75

CAPÍTULO PRIMERO FUNDAMENTACIÓN DEL OBJETO Y MÉTODOS DE TRABAJO

A) CONCEPTUALIZACIÓN

§ 1. El tipo del Estado constitucional como conquista cultural	81
§ 2. El concepto de Constitución. Concepción mixta de la Constitución	83
§ 3. La inclusión de los Estados reformados, los micro Estados y los países en desarrollo	89
a) Palabra clave: los Estados reformados de Europa oriental	91
b) Los países en desarrollo en el campo de fuerzas de los procesos de crecimiento del Estado constitucional	92
§ 4. La teoría de la Constitución como ciencia jurídica de los textos y la cultura	94

B) LA TRÍADA DE LOS ÁMBITOS REPUBLICANOS: PRIVADO-PÚBLICO-ESTATAL

§ 5. Planteamiento del problema	100
§ 6. Lo privado, protección de la privacidad	101
§ 7. Lo público	102
§ 8. Lo estatal en el Estado constitucional	104
§ 9. Una revisión de los elementos del Estado. La cultura como cuarto elemento. El ejemplo del territorio y los símbolos del Estado	105
a) El ejemplo del territorio del Estado	106
1) Introducción y planteamiento del problema	107
2) La constitucionalización del territorio en el Estado constitucional. El enfoque culturalista de la teoría constitucional	108
b) La Constitución del pluralismo: formas de diferenciación cultural y de apertura externa del Estado constitucional	114
1) Nación y Estado constitucional: normalización, relativización y normativización de la protección de minorías	115
2) Federalismo y regionalismo (en formación) como principio estructural interno del Estado constitucional	116

c) La verdad como problema en el Estado constitucional: la libertad a partir de la cultura	117
d) En particular: los llamados símbolos del Estado en el contexto de la nueva etapa de desarrollo textual	118
1) La evolución de la nueva etapa textual	119
2) Conclusión	123
§ 10. República - monarquía constitucional	123
a) La nueva vida de la cláusula republicana: un ejemplo de procesos de crecimiento en la "cultura constitucional"	124
b) La monarquía constitucional	125

CAPÍTULO II LA EVOLUCIÓN HISTÓRICA. LA DIMENSIÓN DEL TIEMPO

A) INTRODUCCIÓN

§ 11. Grandes fechas y grandes personajes	135
§ 12. Los textos de los clásicos en la vida constitucional. Siete tesis iniciales desde la perspectiva de la ciencia cultural	136

B) EL PENSAMIENTO DE LAS POSIBILIDADES COMO DE UNA TRÍADA (JUNTO CON EL PENSAMIENTO DE LA REALIDAD Y LAS NECESIDADES)

§ 13. Introducción. Problemática. Tesis inicial	139
§ 14. Del pensamiento de las posibilidades (pensamiento pluralista de las alternativas) en lo particular	140
a) Explicación del concepto	140
b) Inventario	142
c) Requisitos teórico-constitucionales del pensamiento de las posibilidades. Límites de este pensamiento	146
§ 15. La integración de la realidad, las posibilidades y las necesidades en el proceso (del pensamiento y la acción) de la interpretación y la política constitucionales abiertas.	147
a) La relación de las tres formas de pensamiento entre sí (competencia y cooperación, confrontación e integración)	147
b) La valoración de lo real, lo posible y lo necesario en el horizonte de lo normativo	149
c) Límites	150

C) EL ESTADO CONSTITUCIONAL DESDE LA PERSPECTIV EVOLUTIVA. LAS DOS DIMENSIONES: EL TIEMPO Y EL ESPACIO

§ 16. La comparación jurídica en el tiempo y la historia constitucional	151
§ 17. La comparación jurídica en el espacio: comparatística contemporánea, comunidad universal de producción y recepción en materia del Estado constitucional	152
§ 18. Conclusión	154

D) TIEMPO Y CULTURA CONSTITUCIONAL: INSTRUMENTOS Y PROCEDIMIENTOS PARA EL PROCESAMIENTO DEL FACTOR TIEMPO EN EL PRESENTE Y EN EL FUTURO

§ 19. Introducción	155
§ 20. Cláusulas relativas al futuro y al progreso	155
§ 21. Mutación constitucional a través de la interpretación	157
§ 22. Votos particulares	158
§ 23. Mandatos al legislador	158
§ 24. Efectos anticipados de las leyes	158
§ 25. Cláusulas de experimentación y de experiencia	159
§ 26. Modificaciones constitucionales	160

E) EUROPEIZACIÓN E INTERNACIONALIZACIÓN

§ 27. La europeización del Estado constitucional	161
a) La europeización a través del derecho europeo en sentido amplio y en sentido restringido	162
b) El derecho constitucional común europeo	162
c) Derecho constitucional nacional de Europa	163
§ 28. El Estado constitucional cooperativo	163
a) Causas y trasfondo	164
b) Límites y peligros	164
c) Derecho internacional de la coordinación, la coexistencia y la cooperación: elementos constitucionales de la comunidad de naciones	166
d) Del Estado nacional soberano al Estado constitucional cooperativo	170
§ 29. La imagen del mundo del Estado constitucional: "comunidad universal de los Estados constitucionales"	172

CAPÍTULO III TRATAMIENTO POR LA CIENCIA CULTURAL

A) EVOLUCIÓN DE LAS ETAPAS TEXTUALES EN EL ESPACIO Y EL TIEMPO

§ 30. Postulado de la tesis	177
§ 31. Función y alcances de la comparación de textos	178
§ 32. Conclusión	180

B) RIQUEZA DE LAS ESPECIES Y MULTIPLICIDAD DE ESTRATOS DE LOS TEXTOS CONSTITUCIONALES

§ 33. Planteamiento del problema	181
§ 34. Inventario en la selección; la diversidad de los ejemplos	182
a) La diversidad lingüística	183
b) La diversidad de técnica y dogmática jurídicas	187
c) Procesos de diferenciación y transformación	213
§ 35. Consecuencias	216
a) En el plano de la interpretación constitucional	216
b) En el plano de la teoría constitucional	217
c) En el plano de la política constitucional	218
§ 36. Perspectivas	219

C) DIVERSIDAD DE FUNCIONES DE LOS TEXTOS CONSTITUCIONALES

§ 37. Planteamiento del problema	220
§ 38. Las funciones particulares de los textos en el marco de una concepción antropocéntrica de la Constitución	221
a) "Ratio" y "emotio"	223
b) El "procesamiento" del tiempo	225
c) Consenso básico y pluralidad	227
d) La función limitadora	228
e) Referencia a la realidad y configuración de la realidad	230

D) LA RELEVANCIA POTENCIAL DE LOS PROYECTOS DE CONSTITUCIÓN

§ 39. El modelo suizo	231
§ 40. Criterio de valoración	231

**E) PROBLEMAS DE LAS FUENTES DEL DERECHO EN EL ESTADO
CONSTITUCIONAL: UN PLURALISMO DE LO ESCRITO Y LO NO ESCRITO
DE MÚLTIPLES ESPACIOS Y ETAPAS**

§ 41. El cuestionamiento de la metáfora de la "fuente"	232
§ 42. Apertura y pluralidad de las fuentes del derecho en el Estado constitucional	234
§ 43. En particular sobre las "nuevas" fuentes del derecho	235
§ 44. Influencias recíprocas en lugar de la supra o subordinación de las fuentes del derecho	236
§ 45. Despedida del estatismo nacional de la doctrina de las fuentes del derecho; la europeización de las fuentes del derecho	237

**CAPÍTULO IV
PROCESO CONSTITUYENTE. MODIFICACIÓN E INTERPRETACIÓN
DE LA CONSTITUCIÓN. JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL**

A) PROCESO CONSTITUYENTE

§ 46. Un catálogo de problemas, preguntas y respuestas	239
a) El catálogo de problemas: cinco conjuntos de cuestiones como "continuum" en la transformación de los textos constitucionales	240
b) Respuestas	242
c) Los dos planos: el proceso constituyente en el tipo del Estado constitucional y en un pueblo concreto en el contexto de su individualidad e identidad culturales	245
d) La normativización y constitucionalización del poder constituyente del pueblo	246
§ 47. Consideraciones de política constitucional	247
§ 48. El proceso constituyente como proceso plurista, normación de lo "políticamente significativo"	250

B) MODIFICACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN

§ 49. Preguntas iniciales	252
§ 50. Un catálogo de problemas de política constitucional en materia de modificación de la Constitución	253
§ 51. Los límites a la modificación de la Constitución: las cláusulas de eternidad como garantías de la identidad del Estado constitucional	258

C) LA SOCIEDAD ABIERTA DE LOS INTÉRPRETES DE LA CONSTITUCIÓN

§ 52. Tesis básica. Estado de la cuestión	263
a) El planteamiento de la teoría de la interpretación constitucional hasta el momento	263
b) Nuevo planteamiento y tesis	264
c) Explicación de la tesis. Concepto de interpretación	264
d) La sociedad abierta de los intérpretes de la Constitución	265
§ 53. Los participantes en la interpretación constitucional	266
a) Cuadro sistemático	266
b) Explicación del cuadro sistemático	268
§ 54. Valoración del inventario. Posibles objeciones. Crítica	269
a) Legitimación proveniente de los criterios de la teoría del derecho, de la norma y de la interpretación	270
b) Legitimación proveniente de consideraciones de teoría constitucional	271
c) En particular: consideraciones de teoría democrática como legitimación	273
§ 55. Consecuencias para la interpretación jurídica de la Constitución	275
a) Relativización de la interpretación jurídica; nueva noción de sus funciones	275
b) De la extensión e intensidad del control judicial, en particular; diferenciación en vista del grado de participación	277
c) Consecuencias para la configuración y aplicación del derecho procesal constitucional	277

D) LA COMPARACIÓN JURÍDICA COMO QUINTO MÉTODO DE INTERPRETACIÓN Y COMO COMPARACIÓN CULTURAL

§ 56. Planteo de la cuestión	278
§ 57. Nuestra opinión	281
§ 58. Conclusión	281

E) INCURSO: JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL INSTITUCIONALIZADA EN EL ESTADO CONSTITUCIONAL

§ 59. El Tribunal Constitucional Federal alemán como "tribunal constitucional", como "tribunal social" de naturaleza propia	282
§ 60. La jurisdicción constitucional en el contrato social: el TCFA como regulador en los procesos continuos de la garantía y el desarrollo de la Constitución como contrato social	284
§ 61. Posibilidades y límites de la capacidad de acción del TCFA. El TCFA en el marco de la cultura política del orden fundamental de libertad y democracia de la LF	285
§ 62. Política constitucional en materia de jurisdicción constitucional	286

CAPÍTULO V MANIFESTACIONES PARTICULARES

§ 63. La dignidad humana como premisa antropológico cultural del Estado constitucional	289
a) Algunas consecuencias	290
b) La dignidad humana en relación con el "tú" y en la solidaridad de las generaciones	292
c) La dignidad humana en el cambio cultural	293
d) La vinculación entre dignidad humana y democracia	293
1) El pensamiento clásico de la separación y su crítica	293
2) Cambios en los textos constitucionales	294
e) Los derechos humanos fundamentales en el Estado constitucional. Progresiva constitucionalización de los derechos humanos como positivización	296
1) Los derechos humanos como parte integrante de las cláusulas generales de reconocimiento	297
2) Los derechos humanos como fines de la educación	299
§ 64. Aspectos de filosofía de las imágenes: imagen del hombre, del Estado, del pueblo, de Dios, del mundo	299
§ 65. Libertad cultural, libertad a partir de la cultura, los derechos humanos fundamentales en el Estado constitucional	302
a) Libertad cultural	303
b) En particular: los derechos fundamentales. Distinción entre derechos humanos y derechos ciudadanos. El "status mundialis hominis"	304
§ 66. Fines de la educación y valores orientadores	311
a) Como elementos formadores	311
b) Los fines de la educación como condiciones de base de la Constitución del pluralismo	312
c) Como medios para una "pedagogía constitucional"	314
d) La educación de la juventud: un mandato de la "Constitución como contrato"	315
e) Valores orientadores. Caracterización	316
§ 67. La democracia como consecuencia organizativa de la dignidad humana	318
a) Variantes de la democracia	318
1) El pluralismo	322
2) El principio de mayoría	324
b) Reflexiones de teoría democrática como legitimación	326

§ 68. La división de poderes	329
a) La división de poderes en sentido amplio y en sentido estricto	330
b) Constitución de los órganos y división de funciones en interés del cumplimiento de las tareas estatales	337
1) El Parlamento	339
2) Excurso	344
3) El gobierno	347
4) La Administración	349
5) La jurisdicción	353
§ 69. El Estado social de derecho	356
§ 70. Estado de cultura y derecho constitucional de la cultura: el concepto abierto de cultura	362
a) Ámbitos materiales en Alemania	362
b) Formas técnico-jurídicas de manifestación	363
1) Diversidad técnico-jurídica de las normas constitucionales de la cultura en los "viejos" Estados constitucionales	363
2) Los países en desarrollo en el campo del derecho constitucional de la cultura	365
a) Cláusulas sobre patrimonio e identidad culturales en textos generales y especiales	366
b) Artículos sobre la lengua	367
c) Fines educativos	369
d) Derechos fundamentales culturales	373
e) Cláusulas sobre el pluralismo cultural	375
3) El concepto abierto de cultura como fundamento	376
4) La relación con la teoría constitucional como ciencia cultural	378
§ 71. Bien común y tareas del Estado (el enfoque material y procesal)	378
a) Bien común	379
b) Tareas del Estado	382
§ 72. Trabajo y propiedad, economía social y ecología de mercado	392
a) Elementos de una "teoría constitucional del trabajo"	392
b) Economía social y ecológica de mercado	398
§ 73. Federalismo y regionalismo como pluralismo territorial y división cultural de poderes	401
a) Federalismo: el Estado federal cultural, la concepción culturalista del Estado federal. La teoría mixta del Estado federal	401
b) El principio federativo en la Ley Fundamental y los elementos determinantes del tipo del Estado federal	404
c) El regionalismo desde la perspectiva culturalista y comparativa	406
1) El concepto constitucional de "región": un conjunto abierto de diversas magnitudes mixtas. Lincamientos textuales, la imagen de la "escala"	406
2) Las siete causas de legitimación (del federalismo y el regionalismo)	411
§ 74. Máximas de justicia en el Estado constitucional	412
a) Elementos de un inventario	413
b) Análisis. Primeras conclusiones teórico-constitucionales	415
§ 75. Preámbulo	417
a) El preámbulo como fundamentación y profesión de fe	417
b) La función de puente en el tiempo	419
c) Referencias a Dios	420
d) "Derecho constitucional de la religión" en el Estado constitucional	421
e) Días festivos	424
1) Las garantías de los días festivos como expresión de la integración, históricamente lograda, de las partes de la población en el Estado constitucional	425
2) El ejemplo de Europa oriental	428
f) Domingo y cultura dominical en el Estado constitucional. Realidad del domingo	430
§ 76. Defensa de la Constitución	431

CAPÍTULO VI
NECESIDADES DE REFORMA EN EL ESTADO CONSTITUCIONAL
DE LA ETAPA EVOLUTIVA ACTUAL

§ 77. El Estado constitucional en la perspectiva de la evolución histórica	441
a) Método de comprensión científica. Procesos mundiales de producción y recepción desde hace siglos. Enfoque culturalista y empírico. Textos clásicos, el paradigma de las etapas textuales. Comparación jurídica "en clave cosmopolita"	441
b) Caracterización de los contenidos esenciales (principios) del Estado constitucional	443
§ 78. Política constitucional y utopías	448
a) Política constitucional ("pensamiento de las posibilidades")	449
b) Utopías de todos los campos del arte	451
§ 79. Campos ejemplares de la política constitucional: tareas actuales de la política de reforma en el Estado constitucional	454
a) Reformas necesarias referidas al Estado constitucional nacional	455
b) Reformas necesarias referidas al mundo o a la humanidad	458
c) Perspectivas	460
<i>Fuentes</i>	461
<i>Bibliografía</i>	463
<i>Índice alfabético</i>	479