

ÍNDICE

	<u>Págs.</u>
PRÓLOGO	15
INTRODUCCIÓN	25

PARTE I: ENTRE LA RAZÓN JURÍDICA Y LA VOLUNTAD DEMOCRÁTICA: LA OBJECCIÓN DEMOCRÁTICA A LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL

CAPITULO I. PREMISA: ACOTACIÓN DE LOS CONCEPTOS DE JUSTICIA CONSTITUCIONAL Y REFERÉNDUM	31
CAPITULO II. LA ÚLTIMA PALABRA	39
A) <i>El coto vedado</i>	39
B) <i>Los rasgos del documento constitucional</i>	43
C) <i>El contexto: una sociedad plural</i>	45
D) <i>La necesidad de una decisión final</i>	48
E) <i>Fundamentos de la objeción democrática a la Justicia Constitucional</i> ...	49
i) La cuestión de la legitimidad democrática	51
ii) La difícil respuesta a los jueces	59
iii) La polémica interpretativa	64
CAPITULO III. LAS RESPUESTAS POSIBLES ANTE LA OBJECCIÓN DEMOCRÁTICA A LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL	67
A) <i>La negación de la objeción democrática</i>	69
i) La revisión judicial como institución constitucional	69
ii) La reforma constitucional como salvaguarda	71
iii) La defensa de una más fundamental voluntad democrática ...	73
iv) La superioridad judicial en la defensa de los derechos fundamentales	78
v) La revisión judicial como institución aliada de la coalición política dominante	92

B) <i>El reconocimiento de la objeción democrática: propuestas para su superación</i>	96
i) La concreción constitucional	96
ii) El originalismo	98
iii) La teoría procedimental de John Hart Ely	102
iv) La teoría deliberativa de Carlos Nino	106
v) La supresión de la Justicia Constitucional	110
vi) El valor global de la cooperación entre el legislador y la Justicia Constitucional	114

PARTE II:

EL CONTROL JUDICIAL DE LAS NORMAS APROBADAS EN REFERÉNDUM EN LA PRÁCTICA

CAPÍTULO I. CINCO ILUSTRACIONES PRÁCTICAS: SELECCIÓN DE CASOS	123
CAPÍTULO II. ESTADOS UNIDOS	125
A) <i>Sistema de Justicia Constitucional</i>	125
i) La Constitución de 1787: <i>checks and balances</i>	125
ii) La desconfianza hacia el legislador	127
iii) La revisión judicial como mecanismo implícito en la Constitución americana	129
iv) Las claves del éxito de <i>Marbury v. Madison</i>	131
B) <i>El referéndum en el sistema político</i>	133
i) La cuestión a nivel federal	133
ii) La cuestión a nivel estatal	135
iii) Tipos de referéndum a nivel estatal	136
iv) La cláusula de gobierno republicano	141
C) <i>El control judicial del referéndum</i>	142
i) La necesidad de un escrutinio judicial severo	143
ii) Los argumentos contrarios al control judicial intenso de la democracia directa	145
iii) La práctica judicial en el control de las normas aprobadas por los ciudadanos	148
a) El control judicial previo a la votación	148
b) El control judicial posterior a la votación	151
CAPÍTULO III. FRANCIA	155
A) <i>Sistema de Justicia Constitucional</i>	155
i) Los presupuestos teóricos de la Revolución francesa	155
ii) La confianza hacia el legislador	157
iii) El intento de Sieyès	159
iv) La V República: el Consejo Constitucional	161
B) <i>El referéndum en el sistema político</i>	164

ÍNDICE

i) La participación directa en los orígenes del constitucionalismo francés	164
ii) La participación directa en la V República	167
iii) El referéndum del artículo 11	168
iv) El referéndum del artículo 89	171
v) El referéndum del artículo 88-5	172
C) <i>El control judicial del referéndum</i>	173
i) El control del referéndum presidencial del artículo 11	173
a) La doctrina del Consejo Constitucional con motivo del referéndum de octubre de 1962	173
b) El empleo del artículo 11 como cauce válido para la reforma constitucional	178
c) La jurisprudencia <i>Hauchemaille</i> : la posibilidad de articular un control previo	179
ii) El control del referéndum de iniciativa minoritaria del artículo 11 ...	181
iii) El control del referéndum constitucional del artículo 89	183
CAPITULO IV. SUIZA	185
A) <i>Sistema de Justicia Constitucional</i>	185
i) El advenimiento del Estado federal	185
ii) La Constitución de 1874	186
iii) Rasgos del sistema	187
B) <i>El referéndum en el sistema político</i>	191
i) Una amplia tradición participativa	191
ii) Referendos en el ámbito federal	194
iii) Referendos en el ámbito cantonal	197
C) <i>El control judicial del referéndum</i>	199
i) El control de las iniciativas federales	199
ii) El control de las leyes federales aprobadas en referéndum	202
iii) El control de las iniciativas cantonales	205
iv) El control de las leyes cantonales aprobadas en referéndum ...	206
CAPITULO V. ITALIA	209
A) <i>Sistema de Justicia Constitucional</i>	209
i) Las carencias del Estatuto albertino	209
ii) Los debates en el seno de la Asamblea Constituyente	210
iii) Las vías principal e incidental de control de constitucionalidad ...	213
B) <i>El referéndum en el sistema político</i>	214
i) La participación directa durante la vigencia del Estatuto albertino	214
ii) Los debates en el seno de la Asamblea Constituyente: el proyecto Mortati	216
iii) El referéndum abrogativo	218
iv) Los referendos regionales	222
v) El referéndum constitucional	223
C) <i>El control judicial del referéndum</i>	226

i) El control del referéndum abrogativo del artículo 75	226
a) El control de admisibilidad de la solicitud referendaria	226
b) El control de la normativa resultante	231
ii) El control de los referendos regionales	233
iii) El control del referéndum constitucional	234
CAPITULO VI. ESPAÑA	237
A) <i>Sistema de Justicia Constitucional</i>	237
i) La defensa política de la Constitución en la España decimonónica	237
ii) El surgimiento de la Justicia Constitucional en España: la Constitución de 1931	239
iii) El Tribunal Constitucional en la Constitución de 1978	241
B) <i>El referéndum en el sistema político</i>	242
i) Antecedentes de participación directa en la historia constitucional española	242
ii) Los debates sobre la participación directa en las Cortes Constituyentes de 1978	244
iii) El referéndum consultivo del artículo 92	246
iv) El referéndum estatutario	247
v) El referéndum constitucional	249
C) <i>El control judicial del referéndum</i>	253
i) El control de los referendos estatutarios	253
ii) El control del referéndum constitucional	259

PARTE III:

LA CONTENCIÓN JUDICIAL ANTE LAS DECISIONES DIRECTAS DE LOS CIUDADANOS

CAPITULO I. ESTRATEGIAS DE CONTENCIÓN: LIDIANDO CON «COCODRILOS EN LA BAÑERA»	263
CAPITULO II. LA TEORÍA DE LA CONTENCIÓN JUDICIAL	265
A) <i>Aproximación general</i>	265
B) <i>James Bradley Thayer</i>	267
C) <i>La influencia del thayerismo en la práctica constitucional estadounidense</i>	269
D) <i>La contención judicial en la doctrina española</i>	271
E) <i>Contención judicial y referéndum</i>	275
CAPITULO III. CONTENCIÓN JUDICIAL Y REFERÉNDUM COMPLEMENTARIO	277
A) <i>Una cuestión previa: ¿el referéndum complementario como instrumento de control de constitucionalidad?</i>	277

ÍNDICE

B) <i>El punto de partida: la necesidad de una contención judicial elevada ante los referendos complementarios</i>	279
C) <i>El referéndum complementario legislativo</i>	281
i) Aproximación inicial	281
ii) Excepciones a la regla general de contención judicial elevada	282
a) Lesión de los intereses de grupos desfavorecidos	282
b) Restricción de los canales de participación política	292
c) Afectación al sistema constitucional de reparto de competencias	296
iii) La contención judicial en el fallo	304
iv) La apuesta por un control preventivo	308
D) <i>El referéndum complementario constitucional</i>	310
i) Límites procedimentales a la reforma constitucional	313
ii) Límites sustantivos a la reforma constitucional	315
iii) La apuesta por un control preventivo	324
CAPITULO IV. CONTENCIÓN JUDICIAL Y REFERÉNDUM SUSTITUTIVO	327
A) <i>El debate en torno al grado de contención aplicable al referéndum sustitutivo</i>	327
B) <i>El referéndum sustitutivo legislativo</i>	337
i) Aproximación inicial	337
ii) Excepciones a la regla general de contención judicial leve/moderada	338
a) Lesión de los intereses de grupos desfavorecidos	338
b) Restricción de los canales de participación política	338
c) Afectación al sistema constitucional de reparto de competencias ...	339
iii) El debate sobre el control previo de los referendos sustitutivos legislativos	340
a) La limitación de la libertad de expresión	341
b) La asimetría con el control operado sobre el Parlamento ...	344
c) El gasto en recursos judiciales	346
d) La incertidumbre en torno a la intensidad del control	347
C) <i>El referéndum sustitutivo constitucional</i>	349
RECAPITULACIÓN FINAL	353
BIBLIOGRAFÍA CITADA	365