

CHRISTIAN STARCK

**JURISDICCIÓN
CONSTITUCIONAL Y
DERECHOS FUNDAMENTALES**

DYKINSON

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro, incluido el diseño de la cubierta, puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico. Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos, www.cedro.org) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra.

Colección Dykinson-Constitucional
Director: Prof. Dr. Francisco Fernandez Segado

© Copyright by
Christian Starck
Madrid

Editorial DYKINSON, S.L. Meléndez Valdés, 61 - 28015 Madrid
Teléfono (+34) 91 544 28 46 - (+34) 91 544 28 69
e-mail: info@dykinson.com
<http://www.dykinson.es>
<http://www.dykinson.com>

Consejo editorial véase www.dykinson.com/quienessomos

ISBN: 978-84-9982-071-2
Depósito Legal: M-1305-2011

Maquetación:
BALAGUER VALDIVIA, S.L.
gbalaguer@telefonica.net

Impresión:
SAFEKAT, S.L.
Laguna del Marquesado, Naves 32 K y L - Complejo Neural - 28021 Madrid
www.safekat.com

ÍNDICE

ÍNDICE DE ABREVIATURAS	15
INTRODUCCIÓN	17

PARTE I. CONSTITUCIÓN Y TRIBUNALES CONSTITUCIONALES

CAPÍTULO 1. CONSTITUCIÓN. JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL. INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL (REFLEXIONES EN TORNO A LOS 25 AÑOS DE VIGENCIA DE LA CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA).....	27
1. Constitución y Tribunal Constitucional	27
2. Carácter del Derecho constitucional	31
3. Interpretación constitucional	37
3.1. La función de las reglas interpretativas clásicas	37
3.2. Riesgos para la normatividad de la Constitución	43
3.3. Particularidades de la interpretación de los derechos fundamentales	47
4. Evolución del Derecho constitucional	53
CAPÍTULO 2. CONSENSO FUNDAMENTAL NACIONAL Y TRIBUNALES CONSTITUCIONALES (UNA REFLEXIÓN JURÍDICA COMPARADA).....	57
1. Constitución y consenso fundamental	57
1.1. Concepto	57

1.2. La primacía de la Constitución	59
1.3. Los diversos problemas del consenso	61
2. Determinados Tribunales Constitucionales	64
3. Conservar el consenso a través de la protección del Derecho constitucional.....	73
CAPÍTULO 3. LA LEGITIMACIÓN DE LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL Y EL PRINCIPIO DEMOCRÁTICO	77
1. Introducción.....	77
2. División de poderes como garantía de la supremacía de la Constitución.....	78
3. La evolución del control de constitucionalidad de las leyes	80
4. Control constitucional y poder de la justicia	86
5. Requisitos que debe cumplir una estructura constitucional	87
6. Interpretación de la constitución	90
7. Observación final.....	92
CAPÍTULO 4. JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL Y TRIBUNALES ORDINARIOS.....	95
1. Los recursos de amparo contra sentencias y la posición de los tribunales ordinarios	95
1.1. Los recursos de amparo contra sentencias como remedio jurídico extraordinario.....	96
1.2. La posición de los tribunales ordinarios en la Ley Fundamental.....	98
1.3. Las fórmulas de delimitación de la intervención del Tribunal constitucional.....	99
2. Las fórmulas de delimitación y su aplicación	101
2.1. Violación de “Derecho constitucional específico”	101
2.2. Ejemplos de la jurisprudencia	103
2.3. Conclusión parcial.....	109
3. Nuevo sentido y solución de las cuestiones prácticas	111
3.1. La Constitución como marco y tipo de control	111
3.1.1. Carácter marco de la Constitución.....	111
3.1.2. La intensidad del control constitucional	113

3.2. Fuerza vinculante de las decisiones sobre recursos de amparo contra sentencias	117
---	-----

PARTE II. DIGNIDAD HUMANA

CAPÍTULO 5. INTRODUCCIÓN A LA DIGNIDAD HUMANA EN EL DERECHO ALEMÁN	123
1. Significado	123
2. Titulares	125
3. Validez: rango y carácter	126
4. Intangibilidad.....	126
5. Obligación de respeto y protección	127
6. Concreciones	128
6.1. Prohibición de injerencia.....	128
6.1.1. Derecho penal	128
6.1.2. Enjuiciamiento criminal.....	129
6.1.3. Servicio militar	130
6.1.4. Derecho de policía	130
6.1.5. Protección de datos personales	130
6.2. Obligaciones de prohibición y sanción	131
6.2.1. Protección de la vida humana	131
6.2.2. Tratamiento de fertilización	131
6.2.3. Medicina biológica	131
6.2.4. Protección del honor	132
6.2.5. Protección de la esfera privada	132
6.2.6. Cláusulas generales del Derecho civil	133
CAPÍTULO 6. LA DIGNIDAD DEL HOMBRE COMO GARANTÍA CONSTITUCIONAL, EN ESPECIAL EN EL DERECHO ALEMÁN ...	135
1. El concepto de dignidad	135
1.1. Fijación de la dignidad en las Constituciones modernas	135
1.2. Fundamentos histórico-espirituales.....	137
1.3. Fines de la garantía.....	144
1.4. Contenido normativo.....	147
2. Titularidad de la dignidad.....	153

3.	Validez de la garantía de dignidad.....	159
3.1.	Derecho directamente aplicable	159
3.2.	Derecho fundamental subjetivo.....	160
3.3.	Intangibilidad (<i>Unantastbarkeit</i>).....	163
4.	Obligación de respeto y de protección	167
4.1.	Obligación de respeto.....	167
4.2.	Obligación de protección	168
4.3.	Recapitulación y conexiones.....	170
5.	Ejemplos en la jurisprudencia alemana	171
5.1.	Visión general.....	171
5.2.	Prohibición de ingerencia.....	173
5.2.1.	El Derecho penal.....	173
5.2.2.	Derecho procesal penal.....	178
5.2.3.	Cumplimiento de la pena / internamiento de seguridad / prisión provisional.....	181
5.2.4.	Derecho procesal general.....	183
5.2.5.	Servicio militar obligatorio / obligación de prestación sustitutoria	184
5.2.6.	Derecho de policía	186
5.3.	Obligaciones y sanciones	191
5.3.1.	Protección de la vida.....	191
5.3.2.	Técnicas biomédicas y biológicas.....	194
5.3.3.	Protección del honor y de la personalidad	199
5.4.	Eficacia frente a terceros a través de la jurisprudencia	202
CAPÍTULO 7. GARANTÍA DE LA DIGNIDAD HUMANA EN LA PRÁCTICA DE LA BIOMEDICINA.....		
1.	Práctica biomédica.....	207
1.1.	Fecundación de embriones fuera del cuerpo de la mujer	207
1.2.	Diagnóstico genético previo a la transferencia embrio- naria.....	208
1.3.	Investigación con células madre embrionarias	208
1.4.	Clonación terapéutica y de investigación.....	209
1.5.	Conclusión.....	210

2.	Reacciones de los legisladores en Alemania, de los constitu- yentes en otros países europeos y del derecho internacional	211
3.	El carácter normativo de la garantía de la dignidad humana.....	214
3.1.	Estado en las distintas constituciones europeas y en el derecho internacional	214
3.2.	Origen, objetivo y contenido de la garantía	216
3.2.1.	Fundamentos históricos del pensamiento	216
3.2.2.	Objetivo y contenido normativo de la garantía....	218
3.3.	Portador de dignidad humana.....	220
3.4.	El embrión humano se considera persona, no objeto	222
3.5.	Qué dice Kant al respecto	224
3.6.	Relación entre protección de la vida y la dignidad	226
3.7.	Balance.....	228
4.	Límites de la libertad de la ciencia y la investigación.....	228

PARTE III. DERECHOS FUNDAMENTALES

CAPÍTULO 8. LOS FUNDAMENTOS FILOSÓFICOS DE LOS DE- RECHOS HUMANOS.....		233
1.	Los derechos humanos en las Constituciones de finales del siglo XVIII.....	233
2.	El origen de los derechos humanos en los textos filosóficos.....	236
2.1.	Samuel Pufendorf (1632-1694).....	237
2.2.	La Escolástica tardía española	240
2.2.1.	Francisco Suárez (1548-1617).....	241
2.2.2.	Francisco de Vitoria (1483-1548).....	243
2.3.	Escolástica y canónica medieval.....	245
2.4.	Proceso de secularización y <i>condiciones sine quibus non</i> de los derechos del hombre	248
3.	Consolidación de los derechos del hombre a través del control judicial de las leyes.....	249
CAPÍTULO 9. RAÍCES HISTÓRICAS DE LA LIBERTAD RELIGIO- SA MODERNA.....		253
1.	Introducción.....	253

2.	La paridad de las confesiones a través de <i>leges fundamentales</i>	254
3.	Ilustración y tolerancia	257
4.	La libertad religiosa como derecho humano	260
4.1.	Norteamérica.....	260
4.2.	Francia.....	262
4.3.	Alemania.....	263
5.	La separación Iglesia-Estado como base de la libertad religiosa	265
6.	Elementos bíblicos y factores medievales de la libertad religiosa moderna	268
6.1.	El individualismo teológico secularizado	268
6.2.	El dualismo de « <i>Regnum et Sacerdotium</i> ».....	270
7.	Perspectiva de futuro	273

CAPÍTULO 10. DERECHOS FUNDAMENTALES Y DERECHO PRIVADO

1.	Las diversas teorías de la doctrina de la eficacia frente a terceros	275
2.	Pluridimensionalidad del problema de la libertad y orientación estatal de los derechos fundamentales.....	279
3.	Derechos fundamentales específicamente relacionados con el Derecho Privado	281
4.	Respeto de la eficacia objetiva de los derechos fundamentales en Derecho Privado	283
5.	Problemas institucionales de la eficacia de los derechos fundamentales en Derecho Privado.....	286
6.	Ejemplos de la jurisprudencia del Tribunal Constitucional Federal	292
6.1.	Derecho contractual	292
6.2.	Derecho de responsabilidad civil	293
6.3.	Derecho de asociaciones	294
6.4.	Derecho de la propiedad.....	297
6.5.	Derecho del trabajo	299
7.	Consideración final.....	301

PARTE IV. ESTADO Y UNIÓN EUROPEA

CAPÍTULO 11. LA TEORÍA GENERAL DEL ESTADO EN LOS TIEMPOS DE LA UNIÓN EUROPEA.....	305
1. Introducción.....	305
2. La teoría general del Estado	306
2.1. Objeto.....	306
2.2. Métodos.....	310
2.3. Utilidad actual	314
3. Significado de la Teoría General del Estado para La Unión Europea.....	317
3.1. Origen, consolidación y crecimiento de la Comunidad Europea	317
3.2. La Unión Europea en las categorías de la Teoría General del Estado	320
4. Conclusiones.....	327

REFERENCIA A LAS PUBLICACIONES DONDE APARECEN POR PRIMERA VEZ LOS CAPÍTULOS DEL LIBRO

1. Constitución y Tribunales constitucionales	329
2. Dignidad humana.....	329
3. Derechos fundamentales.....	330
4. Estado y Unión europea.....	330