

JORGE O. BERCHOLC

LA PRODUCCIÓN DEL TRIBUNAL  
CONSTITUCIONAL A TRAVÉS DEL  
CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

UN ESTUDIO EMPÍRICO-CUANTITATIVO,  
CON ANÁLISIS CUALITATIVO AGREGADO,  
SOBRE EL ROL DESEMPEÑADO POR EL  
TRIBUNAL CONSTITUCIONAL EN EL SISTEMA  
POLÍTICO-INSTITUCIONAL ESPAÑOL



**EDIAR**

# ÍNDICE

|   |    |
|---|----|
| LISTADO DE ABREVIATURAS . . . . .   | 23 |
| PREFACIO . . . . .  | 25 |
| PRÓLOGO . . . . .   | 31 |
| INTRODUCCIÓN . . . . .  | 39 |
| CAPÍTULO I  |    |
| FUNDAMENTOS TEÓRICOS Y METODOLÓGICOS .  | 47 |
| 1. Método estadístico y comparado . . . . .   | 50 |
| 2. Qué información y cómo se la buscó, capturó y sistematizó.<br>Especificaciones metodológicas . . . . .                                     | 51 |
| 3 Algunas aclaraciones sobre el cómputo de las Inadmisiones .   | 54 |
| 4. La base de datos. La información recolectada . . . . .   | 55 |
| 5. Listados con las resoluciones capturadas y los datos<br>recolectados . Links relacionados . . . . .  | 57 |
| 6. Objetivos generales y específicos. Hipótesis principal<br>y accesoria e hipótesis secundarias a verificar en la<br>investigación . . . . . | 59 |
| CAPÍTULO 2  |    |
| EL TC EN EL SISTEMA POLÍTICO<br>E INSTITUCIONAL . . . . .   | 63 |
| 1. El rol institucional del TC . . . . .  | 67 |
| 2. El TC y el desarrollo autonómico . . . . .   | 76 |
| 3. Debates en torno al perfil recomendable para los<br>magistrados del TC . . . . .   | 83 |

4. Dos aspectos controversiales sobre el modelo de juez constitucional propuestos por la CE y la LOTC . . . . . 89
5. La actividad del TC . . . . . 103
6. Algunos datos comparados sobre la actividad de otros tribunales constitucionales y cortes supremas . . . . 109

### CAPÍTULO 3

#### ANÁLISIS CUALITATIVO AGREGADO DE LA PRODUCCIÓN DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL, A TRAVÉS DE LOS DATOS EMPÍRICO-CUANTITATIVOS Y CUADROS ESTADÍSTICOS GENERADOS EN LA INVESTIGACIÓN (1980-2011) . . . . . 117

1. Cuadros introductorios. Las formaciones del TC.  
Nómina de presidentes de gobierno y presidentes del TC . . 117
2. La producción del TC . . . . . 118
  - a. El ejercicio del control de constitucionalidad . . . . . 118
  - b. Datos comparados con la Corte Suprema de EE.UU., Canadá y Argentina y con tribunales constitucionales europeos . . . . . 126
    - b.1. Datos comparados sobre declaración de inconstitucionalidad de leyes federales o nacionales . . 126
    - b.2. Datos comparados sobre declaración de inconstitucionalidad de leyes estatales, provinciales, autonómicas, Länder . . . . . 128
  - c. El control de constitucionalidad por el TC de normas contemporáneas . . . . . 131
  - d. La performance del TC considerando la jurisdicción de las normas cuestionadas . . . . . 135
    - d.1. Más sentencias sobre normas nacionales, mayor porcentual de inconstitucionalidades sobre normas autonómicas . . . . . 135

- e. ¿Qué clase de normas se cuestionan ante el TC, patrimoniales o no patrimoniales? . . . . . 142
- f. Las normas sobre temas administrativos han sido las más conflictivas, tanto en la jurisdicción nacional como en la autonómica . . . . . 148
- g. Artículos de la CE más frecuentemente invocados en las sentencias que declaran inconstitucionalidades . . . . . 152
- h. El TC y las suspensiones del art. 161.2 CE . . . . . 158
- i. El TC y las sentencias interpretativas . . . . . 159
  - i.1. Las sentencias interpretativas, algo más que una técnica de interpretación constitucional . . . . . 163
  - i.2. La producción de sentencias Interpretativas por el TC . 169
3. Características técnicas y personales de los magistrados del TC 174
  - a. Formación profesional. Académicos y jueces de carrera . . 177
  - b. Perfil técnico. “publicistas” o “privatistas” . . . . . 179
    - b.1. Datos comparados. Jueces “publicistas” y “privatistas/civilistas” en Argentina . . . . . 183
  - c. Especialidad jurídica. Mayoría de administrativistas y constitucionalistas . . . . . 185
  - d. Filiación ideológica. Progresistas y conservadores . . . . . 188
    - d.1. Datos comparados sobre clivajes conexos. Orientación ideológica y estratificación social de los jueces de la Corte Suprema argentina. Datos de otros tribunales . . . . . 193
  - e. La cuestión de género . . . . . 198
    - e.1. La performance de las magistradas en el TC . . . . . 200
    - e.2. Datos comparados con otros tribunales . . . . . 204
    - e.3. Análisis comparativo de la performance de Margarita Argúas . . . . . 207
    - e.4. Conclusiones provisionales que arrojan los datos comparados . . . . . 209

|  |     |
|--|-----|
| f. La designación de los magistrados del TC por su procedencia regional . . . . .  | 210 |
| f.1. Las CCAA y el proceso de designación de los magistrados del TC . . . . .  | 210 |
| f.2. Procedencia regional y universidades de graduación de los magistrados del TC . . . . .  | 214 |
| f.3. El caso de la garantía legal para la designación de magistrados de Quebec en la Suprema Corte Federal de Canadá . . . . .                                     | 217 |
| f.4. La “representación de un país federal” en el proceso de designación de los ministros de la Corte Suprema de la Argentina . . . . .                            | 219 |
| f.5. Jueces provincianos en la Corte argentina durante la mayor conflictividad con la normativa provincial . . . . .   | 224 |
| f.6. Definiendo el perfil y las características objetivas que han tenido los magistrados del TC . . . . .  | 231 |
| 4. La performance de los magistrados del TC a través de sus votos . . . . .  | 235 |
| a. Características salientes de la producción de los magistrados por el sentido de sus votos. Constitucionalidades, inconstitucionalidades, inadmisiones . . . . . | 237 |
| b. Unanimitades y disidencias. Consensos y disensos . . . . .  | 255 |
| b.1. Argumentos a favor y en contra de unanimidades y disidencias . . . . .  | 262 |
| b.2. Origen histórico de las <i>Dissenting Opinion</i> . . . . .   | 265 |
| b.3. Unanimitades y disidencias. Consensos y disensos en el Derecho comparado . . . . .  | 266 |
| c. Algunas aclaraciones metodológicas sobre la medición de las unanimidades y disidencias en el TC . . . . .   | 273 |

|   |     |
|---|-----|
| c.1. Unanimitades y disidencias. Consensos y disensos en el Tribunal Constitucional español . . . . .                                   | 274 |
| c.2. La producción del TC, sentencias unánimes y disidencias . . . . .  | 275 |
| d. El rol de los presidentes del TC en la obtención de sentencias unánimes . . . . .  | 288 |
| d.1. ¿Quién fue el <i>Great Dissenter</i> del TC? . . . . .   | 291 |
| 5. El TC y las CCAA . . . . .   | 293 |
| a. El TC y su actividad en relación a las CCAA . . . . .  | 293 |
| b. Análisis desagregado del conflicto entre el gobierno y las CCAA más reivindicativas. Particularidades del caso de Cataluña . . . . . | 297 |
| c. Misceláneas entre el TC, las CCAA y el gobierno . . . . .  | 303 |
| 6. La producción del TC desagregada por Formaciones . . . . .   | 308 |
| a. Formación TC nº 1. Período 1980-1986 (Presidencia García Pelayo) . . . . .   | 310 |
| b. Formación TC nº 2 y 3. Período 1986-1992 (Presidencia Tomás y Valiente) . . . . .  | 312 |
| c. Formación TC nº 4. Período 1992-1995 (Presidencia Rodríguez Piñero) . . . . .  | 317 |
| d. Formación TC nº 5, 6 y 7 Período 1995-2004 (Presidencias Rodríguez Bereijo, Cruz Villalón y Jiménez de Parga) . . . . .              | 318 |
| e. Formación TC nº 8. Período 2004-2010 (Presidencia Casas Baamonde) . . . . .  | 325 |
| f. Formación TC nº 9. Período 2011 (Presidencia Sala Sánchez) . . . . .   | 329 |

|   |     |
|---|-----|
| CAPÍTULO 4  |     |
| CONOCIMIENTO E INSUMOS BÁSICOS  |     |
| GENERADOS EN LA INVESTIGACIÓN . . . . .   | 333 |
| Información y cuadros estadísticos . . . . .  | 333 |
| a. Cuadros Introdutorios . . . . .  | 333 |
| Cuadro nº 1: Formaciones del Tribunal Constitucional Español (1980-2011) . . . . .  | 333 |
| Cuadro nº 2: Nómina de Presidentes de gobierno españoles . . . . .  | 336 |
| Cuadro nº 3: Nómina de Presidentes y vicepresidentes del TC . . . . .   | 336 |
| b. Cuadros generales sobre autos, sentencias y decisiones del TC. Se desagrega por formaciones del TC, por jurisdicción y por materia. ( <i>Unidad de análisis son los autos, sentencias y decisiones</i> ) . . . . . | 337 |
| Cuadro nº 4: Totales y porcentuales de autos y sentencias del TC sobre Control de Constitucionalidad . . . . .  | 337 |
| Cuadro Nº 5: Totales y porcentuales de decisiones en autos y sentencias del TC sobre Control de Constitucionalidad exceptuando las inadmisiones por defecto formal . . . . .  | 338 |
| Cuadro Nº 6: Totales y porcentuales de decisiones en autos y sentencias del TC sobre Control de Constitucionalidad desagregado por formaciones del TC . . . . .   | 339 |
| Cuadro Nº 7: Totales y porcentuales de Decisiones en autos y sentencias del TC sobre Control de Constitucionalidad, exceptuando las inadmisiones por defecto formal, y desagregado por formaciones del TC . . . . .   | 340 |
| Cuadro nº 8: Totales y porcentuales de autos y sentencias del TC sobre Control de Constitucionalidad desagregados por Jurisdicción de las normas cuestionadas . . . . .   | 340 |
| Cuadro nº 9: Totales y porcentuales de decisiones en autos y sentencias del TC sobre Control de Constitucionalidad desagregados por normas nacionales cuestionadas y por sentido de la decisión . . . . .             | 341 |

|   |     |
|---|-----|
| Cuadro nº 10: Totales y porcentuales de decisiones en autos y sentencias del TC sobre Control de Constitucionalidad desagregados por normas autonómicas cuestionadas y por sentido de la decisión . . . . . | 341 |
| Cuadro nº 11: Comparativo por porcentuales de decisiones en autos y sentencias del TC desagregados por normas nacionales y autonómicas cuestionadas y por sentido de la decisión . . . . .                  | 342 |
| Cuadro nº 12: Totales y porcentuales de inconstitucionalidades según recurso y desagregado por jurisdicción . . . . .   | 342 |
| Cuadro nº13: Totales y porcentuales de autos y sentencias del TC desagregados por materia de las normas involucradas . . . . .  | 342 |
| Cuadro nº 14: Decisiones del TC desagregadas por materia y por sentido de la decisión . . . . .   | 343 |
| Cuadro nº 15: Autos y sentencias del TC desagregadas por materia y por Jurisdicción . . . . .   | 343 |
| Cuadro nº 16: Autos y sentencias del TC desagregadas por materia y por normas nacionales . . . . .  | 344 |
| Cuadro nº 17: Autos y sentencias del TC desagregadas por materia y por normas autonómicas . . . . .   | 345 |
| Cuadro nº 18: Decisiones del TC desagregadas por materia, por normas nacionales y por sentido de la decisión . . . . .  | 345 |
| Cuadro n 19: Decisiones del TC desagregadas por materia, por normas autonómicas y por sentido de la decisión . . . . .  | 346 |
| Cuadro nº 20: Comparativo de decisiones del TC que declaran Inconstitucionalidad sobre total de cada materia por jurisdicción . . . . .   | 346 |
| c. Cuadros cuya <i>unidad de análisis son las Normas</i> , generales y desagregados por formaciones del TC, jurisdicción, materia (temas), contemporaneidad, patrimonialidad y frecuencia mensual . . . . . | 347 |
| Cuadro nº 21: Cantidad y porcentuales de normas declaradas Inconstitucionales desagregadas por Jurisdicción y patrimonialidad . . . . .   | 347 |

|   |     |
|---|-----|
| Cuadro nº 22: Cantidad y porcentuales de normas nacionales declaradas Inconstitucionales desagregadas por materia jurídica, patrimoniales y contemporáneas . . . . .  | 348 |
| Cuadro nº 23: Desagregativo de normas administrativas declaradas Inconstitucionales . . . . .   | 349 |
| Cuadro nº 24: Desagregativo de normas administrativas nacionales declaradas Inconstitucionales . . . . .  | 349 |
| Cuadro nº 25: Desagregativo de normas administrativas autonómicas declaradas Inconstitucionales . . . . .   | 350 |
| Cuadro nº 26: Cantidad y porcentuales de normas nacionales declaradas Inconstitucionales desagregada por formaciones del TC, por frecuencia y por contemporaneidad . . .                                      | 350 |
| Cuadro nº 27: Cantidad y porcentuales de normas autonómicas declaradas Inconstitucionales desagregadas por materia jurídica y por patrimonialidad . . . . .   | 352 |
| Cuadro nº 28: Cantidad y porcentuales de normas autonómicas declaradas Inconstitucionales desagregada por formaciones del TC, y por frecuencia . . . . .  | 353 |
| Cuadro nº 29: Listado de leyes nacionales declaradas Inconstitucionales. Materia Jurídica. Características . . . . .  | 354 |
| Cuadro nº 30: Cantidad y porcentuales de normas autonómicas declaradas Inconstitucionales desagregadas por CCAA (de mayor a menor), por materia y por patrimonialidad . . . . .                               | 364 |
| Cuadro nº 31: Comparativo de cantidad y porcentuales de normas declaradas Inconstitucionales desagregadas por materia jurídica y Jurisdicción sobre total de cada jurisdicción . . .                          | 366 |
| d. Cuadros sobre conflictos entre las CCAA y el Gobierno, desagregados por normas autonómicas y nacionales cuestionadas, por sentido de la decisión. Performances de las CCAA y del Gobierno . . . . .        | 366 |
| Cuadro nº 32: Ranking de autos y sentencias del TC en que fueron cuestionadas normas autonómicas, de mayor a menor, desagregadas por CCAA. Referencia a vía procesal y suspensiones –art. 161.2 CE– . . . . . | 366 |

|  |     |
|--|-----|
| Cuadro nº 33: Ranking con totales de decisiones en autos y sentencias del TC en que fueron cuestionadas normas autonómicas desagregadas por CCAA y por decisión del TC . . .                           | 368 |
| Cuadro nº 34: Ranking de autos y sentencias del TC en que las CCAA cuestionaron normas, de mayor a menor, desagregadas por CCAA. (1) Referencia a vía procesal de impugnación . . . .                  | 369 |
| Cuadro nº 35: Ranking de autos y sentencias del TC en que las CCAA cuestionaron normas, de mayor a menor, desagregadas por CCAA y por decisión del TC . . . . .  | 370 |
| Cuadro nº 36: Ranking por índice de conflictividad y éxito autonómico (ICEA) desagregado por CCAA, considerando las decisiones recaídas en autos y sentencias del TC que involucran a CCAA . . . . .   | 372 |
| Cuadro nº 37: Ranking por índice de conflictividad y éxito autonómico (ICEA) desagregado por CCAA, considerando solo recursos de inconstitucionalidad y conflictos de competencia .                    | 374 |
| Cuadro nº 38: Performance del Gobierno en los Recursos de Inconstitucionalidad y Conflictos de competencia en los cuales fue la parte que los promovió (actora) . . . . .                              | 374 |
| Cuadro nº 39: Performance del gobierno en los recursos de inconstitucionalidad y conflictos de competencia en los cuales fueron cuestionadas normas nacionales (demandada) . . .                       | 375 |
| Cuadro nº 40: Performance del gobierno versus las CCAA en recursos de inconstitucionalidad y conflictos de competencia desagregado por CCAA . . . . .  | 376 |
| Cuadro nº 41: Performance de las CCAA versus gobierno en recursos de inconstitucionalidad y conflictos de competencia CCAA vs. gobierno: cuestionando normas nacionales desagregado por CCAA . . . . . | 377 |
| Cuadro nº 42: Comparativo de performances entre gobierno y CCAA . . . . .  | 378 |
| Cuadro nº 43: Recursos de inconstitucionalidad y conflictos de competencia desagregados por órgano impulsor (art. 162 inc.1 CE) . . . . .  | 378 |

|  |     |
|--|-----|
| e. Cuadros sobre performance y votos emitidos por los magistrados individualmente y por formaciones del TC.  |     |
| Cuadros sobre performance de las magistradas. Formación profesional, Perfil técnico y filiación ideológica . . . . .   | 379 |
| Cuadro n° 44: Listado de magistrados ordenados cronológicamente por formación TC que integraron y sentido de sus votos . . . . .   | 379 |
| Cuadro n° 45: Ranking de magistrados por % de votos por la constitucionalidad de la norma cuestionada de mayor a menor . . .   | 382 |
| Cuadro n° 46: Ranking de magistrados por % de votos por la inconstitucionalidad de la norma cuestionada de mayor a menor .   | 384 |
| Cuadro n° 47: Ranking de magistrados por % de votos que rechazan por defecto formal de mayor a menor . . . . .   | 386 |
| Cuadro n° 48: Listado de magistrados ordenados cronológicamente por formación TC que integraron y votos en mayoría o disidencia . . . . .                                    | 388 |
| Cuadro n° 49: Ranking de magistrados por % de sentencias en las que integró la mayoría de mayor a menor . . . . .  | 390 |
| Cuadro n° 50: Ranking de magistrados por % de sentencias en los que integró la disidencia de mayor a menor . . . . .   | 392 |
| Cuadro n° 51: Listado de magistrados TC ordenados cronológicamente. Características técnicas, órgano proponente y filiación ideológica . . . . .                             | 394 |
| Cuadro n° 52: Listado de magistradas ordenadas cronológicamente por formación TC que integraron y votos en mayoría o disidencia . . . . .                                    | 399 |
| Cuadro n° 53: Listado de magistradas ordenadas cronológicamente por formación TC que integraron y sentido de sus votos . . . . .   | 399 |
| Cuadro n° 54: Listado de magistradas TC ordenadas cronológicamente. Características técnicas, órgano proponente y filiación ideológica . . . . .                             | 400 |
| Cuadro N° 55: Análisis comparativo de la performance de las magistradas respecto de la Formación de TC que cada una integró desagregado por el sentido de los votos. . . . . | 400 |

|  |     |
|--|-----|
| Cuadro N° 56: Análisis comparativo de la performance de las magistradas respecto de la formación de TC que cada una integró desagregado por votos en mayoría o disidencia . . . . .                      | 402 |
| Cuadro n° 57: Cantidades y porcentuales magistrados TC desagregados por formación profesional, perfil técnico y especialidad Jurídica (1980-2011) . . . . .  | 403 |
| Cuadro n° 58: Cantidades y porcentuales magistrados TC desagregados por filiación ideológica, formación profesional y especialidad Jurídica (1980-2011) . . . . .  | 404 |
| Cuadro n° 59: Cantidades y porcentuales magistrados TC desagregados por perfil técnico y especialidad jurídica sobre total (1980-2011) . . . . .   | 404 |
| Cuadro n° 60: Cantidades y porcentuales de magistrados ordenados por número de formaciones de TC y desagregados en cada una por formación profesional, perfil técnico y filiación ideológica . . . . .   | 405 |
| f. Cuadros sobre votos unánimes y disidencias. Artículos CE involucrados. Sentencias interpretativas . . . . .   | 406 |
| Cuadro n° 61: Total y porcentuales de sentencias unánimes vs. mayoría desagregado por formaciones del TC . . . . .   | 406 |
| Cuadro n° 62: Total y porcentuales de sentencias por la Inconstitucionalidad unánimes vs. mayoría desagregado por formaciones del TC . . . . .   | 407 |
| Cuadro n° 63: Total y porcentuales de sentencias por la Inconstitucionalidad de normas nacionales unánimes vs. mayoría y desagregado por formaciones del TC . . . . .                                    | 408 |
| Cuadro n° 64: Comparativo de porcentuales de sentencias unánimes totales, sobre Inconstitucionalidades y sobre Inconstitucionalidades de normas nacionales, desagregado por formaciones del TC . . . . . | 409 |
| Cuadro n° 65: Total y porcentuales de sentencias unánimes vs. mayoría donde se cuestionaron normas autonómicas . . . . .   | 409 |
| Cuadro n° 66: Ranking de artículos de la CE invocados más frecuentemente como violados en las sentencias que declaran inconstitucionalidades, de mayor a menor por cantidad de apariciones . . . . .     | 410 |

|  |     |
|--|-----|
| Cuadro n° 67: Sentencias interpretativas desagregadas por Jurisdicción . . . . .   | 410 |
| Cuadro n° 68: Sentencias interpretativas desagregadas por órgano impulsor . . . . .  | 411 |
| Cuadro n° 69: Sentencias interpretativas desagregadas por: (I) Patrimonialidad, (II) Contemporaneidad y (III) Unanimidad . . . . . | 411 |
| Cuadro n° 70: Sentencias interpretativas desagregadas por materia y Jurisdicción . . . . .   | 411 |
| Cuadro n° 71: Sentencias interpretativas desagregadas por formaciones de TC . . . . .  | 412 |
| Cuadro n° 72: Comparativo de utilización por el TC de las SI y de su producción general (1980-2011) . . . . .                      | 412 |

## CAPÍTULO 5

CONCLUSIONES. VERIFICACIÓN DE HIPÓTESIS . . 413

BIBLIOGRAFÍA CITADA Y CONSULTADA . . . . . 428

## LISTADOS ANEXOS N° 1 Y N° 2

Disponibles en link relacionado: <https://goo.Gl/lqsnsz>

*Lista n° 1:* Contiene parte de la información recolectada y que conforma la base de datos que sustenta esta investigación. Los datos contenidos en esta lista son:

1. N° de orden del caso.
2. Partes del proceso.
3. Fecha de la decisión del TC.
4. Decisión del TC.
5. Jueces que integraron la mayoría.
6. Jueces que votaron en disidencia.
7. Notas aclaratorias sobre el caso.

*Lista N° 2:* Contiene parte de la información recolectada y que conforma la base de datos que sustenta esta investigación. Los datos contenidos en esta lista son:

1. N° de orden del caso, que coincide con el orden establecido en la lista n° 1. De este modo entre ambos listados se completa toda la información recolectada para cada caso y que conforma la base de datos para esta investigación.
2. Fecha de la decisión del TC.
3. Normas involucradas y respecto de las que el TC decide sobre la Constitucionalidad.
4. Artículos de la norma involucrada.
5. Decisión del TC.
6. Materia sobre la que trata la norma involucrada.
7. Jurisdicción territorial de las normas en cuestión (nacional o autonómica).
8. En caso de Jurisdicción autonómica la CA a la que pertenece la o las normas involucradas.