

SABRINA RAGONE  
Profesora Titular de Derecho Comparado  
Universidad de Bolonia

**DESAFÍOS DE LA FUNCIÓN JUDICIAL:  
UN ACERCAMIENTO DESDE EL DERECHO  
PÚBLICO COMPARADO**



Ediciones  
Olejnik

# ÍNDICE GENERAL

1. Introducción .....	11
-----------------------	----

## SECCIÓN I

### FUNCIÓN JUDICIAL Y PROTECCIÓN MULTINIVEL DE LOS DERECHOS

2. La Corte Interamericana y la interacción con los actores nacionales .....	19
2.1. Introducción .....	19
2.2. La interacción con los jueces nacionales .....	22
2.3. La interacción con legisladores y ejecutivos .....	27
2.4. La interacción con la sociedad .....	31
2.5. Cuestiones abiertas .....	34
3. Cortes europeas en la búsqueda de la protección más amplia de los derechos humanos .....	37
3.1. Introducción .....	37
3.2. La actualidad de la comparación jurídica en tiempos de protección «multinivel» .....	39
3.3. El contexto «multinivel» europeo .....	42
3.4. Los usos tradicionales de la comparación jurídica por parte del «formante» jurisprudencial .....	46
3.5. Por qué la metodología comparada es útil para el juez .....	52

## SECCIÓN II

### LA FUNCIÓN JUDICIAL ENTRE LA DEFERENCIA Y LA SUPLETORIEDAD HACIA EL PODER LEGISLATIVO

4. Cortes europeas deferentes hacia el Poder Legislativo. El caso de la protección de las parejas homosexuales .....	57
---	----

4.1. Introducción: las parejas homosexuales en la encrucijada entre legisladores y Tribunales Constitucionales .....	57
4.2. El caso portugués: la posición del Tribunal Constitucional antes y después de la intervención del legislador .....	63
4.3. El caso italiano: la Corte Constitucional y la imposibilidad de abrir el matrimonio a las parejas homosexuales con una sentencia creativa .....	68
4.4. El caso francés: el Consejo Constitucional y la discrecionalidad del legislador en la regulación de las uniones entre personas del mismo sexo .....	74
4.5. El Tribunal Europeo de Derechos Humanos .....	77
4.6. Conclusión: las uniones homosexuales como tema políticamente «sensible» .....	79
5. Cortes y vacíos legislativos. El caso de los tratamientos médicos de soporte vital .....	82
5.1. Introducción .....	82
5.2. Las «funciones auxiliares» de la comparación en relación con la jurisprudencia, particularmente con respecto a la interpretación .....	85
5.3. El principio aplicable: el consentimiento necesario para cualquier tratamiento médico .....	88
5.4. La decisión sobre el caso <i>Englaro</i> y las referencias de derecho comparado .....	90
5.5. Comentarios críticos sobre cómo usar el argumento comparativo .....	96

SECCIÓN III  
FUNCIÓN JUDICIAL Y  
REFORMA CONSTITUCIONAL

6. Control de constitucionalidad material sobre reformas constitucionales .....	101
6.1. Introducción: la metodología comparada aplicada al control jurisdiccional de las reformas .....	101
6.2. El control reivindicado, formal y material: cuestiones comunes .....	103

6.3. El caso alemán .....	104
6.3.1. Límites a la reforma y contra-límites entre jueces y doctrina .....	109
6.4. El caso italiano: la Corte Constitucional y los «principios supremos» .....	111
6.4.1. La doctrina italiana sobre los límites a la reforma y sobre la jurisprudencia constitucional ..	114
6.5. Breves observaciones finales .....	121
7. Control de reformas aprobadas por el «pueblo»: ejemplos europeos .....	122
7.1. Introducción .....	122
7.2. Los límites a las reformas y la clasificación interna de las normas constitucionales .....	125
7.3. Ejemplos de la relación compleja entre justicia constitucional y voluntad popular en el derecho comparado: tres casos europeos .....	127
7.4. «Justicia constitucional vs. Legislador»: un control (casi) asentado .....	130
7.5. «Justicia constitucional vs. Electorado»: un control nada asentado .....	131
7.6. Una posible solución: un procedimiento de reforma graduado .....	133
Bibliografía .....	137