

CORTE SUPREMA
BIBLIOTECA

SIG. TOPOGRAFICA

F6484

INVENTARIO

152.009

FRANCISCO BALAGUER CALLEJÓN
MIGUEL AZPITARTE SÁNCHEZ
ENRIQUE GUILLÉN LÓPEZ
JUAN FRANCISCO SÁNCHEZ BARRILAO
(Directores)



LOS DERECHOS FUNDAMENTALES ANTE LAS CRISIS ECONÓMICA Y DE SEGURIDAD EN UN MARCO CONSTITUCIONAL FRAGMENTADO

The fundamental rights in the face of
the economic and security crises in a
fragmented constitutional framework

Autores

AUGUSTO AGUILAR CALAHORRO	BALDOMERO OLIVER LEÓN
MIGUEL J. ARJONA SÁNCHEZ	ANTONIO PÉREZ MIRAS
MIGUEL AZPITARTE SÁNCHEZ	STÉPHANE PINON
FRANCISCO BALAGUER CALLEJÓN	JOSÉ MARÍA PORRAS RAMÍREZ
GREGORIO CÁMARA VILLAR	TOMÁS REQUENA LÓPEZ
VALENTINA FAGGIANI	MARIANA RODRIGUES CANOTILHO
ADORACIÓN GALERA VICTORIA	JUAN FRANCISCO SÁNCHEZ BARRILAO
ENRIQUE GUILLÉN LÓPEZ	ANGELO SCHILLACI

THOMSON REUTERS
ARANZADI



Índice General

Página

PRESENTACIÓN	17
FRANCISCO BALAGUER CALLEJÓN, MIGUEL AZPITARTE SÁNCHEZ, ENRIQUE GUILLÉN LÓPEZ Y JUAN FRANCISCO SÁNCHEZ BARRILAO	

PRIMERA PARTE

CONSTITUCIONALISMO, CRISIS Y DERECHOS FUNDAMENTALES

CAPÍTULO I

EL CONSTITUCIONALISMO EN SU HORA CRÍTICA. CRISIS CLÁSICAS Y CRISIS INÉDITAS	23
FRANCISCO BALAGUER CALLEJÓN	
1. Introducción. Las crisis que incuba la epidemia '	23
2. Las crisis clásicas: la crisis del estado liberal y de la democracia representativa	26
3. Las crisis inéditas: la crisis del estado y de la democracia <i>tout court</i>	28
4. La dimensión interna de la crisis: populismos y nacionalismos	29
5. Los anticuerpos frente a la crisis	33
6. ¿Hacia una democracia digital?	35
7. Conclusiones	39

	<u>Página</u>
CAPÍTULO II	
TRES CRISIS EUROPEAS	43
MIGUEL AZPITARTE SÁNCHEZ	
1. Tres crisis europeas	43
1.1. <i>La crisis económica</i>	43
1.2. <i>El estado competitivo</i>	44
1.3. <i>La deconstrucción del elemento trabajo</i>	46
1.4. <i>La politización de la unión europea</i>	47
1.5. <i>La (parcial) despolitización del estado</i>	48
2. La crisis de seguridad	49
2.1. <i>La autotutela</i>	50
2.2. <i>La acción estatal preventiva</i>	51
2.3. <i>La excepción normalizada y la militarización del discurso político</i>	52
3. La crisis política	53
3.1. <i>Nuevos conflictos, viejos instrumentos</i>	53
3.2. <i>En busca del conflicto contemporáneo</i>	55
3.2.1. <i>Lo nuevo frente a lo viejo: de América a Europa</i>	56
3.2.2. <i>La austeridad: un conflicto europeo</i>	57
3.2.3. <i>La redefinición del demos: un conflicto clásico</i> ...	59
4. Una guía de trabajo	60
4.1. <i>El pluralismo como premisa</i>	60
4.2. <i>Sobre la función de la constitución estatal</i>	61
4.3. <i>Sobre la función constitucional del derecho de la unión</i>	62
4.4. <i>Los fines del estado</i>	64

CAPÍTULO III**LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMO CATEGORÍA ESENCIAL DEL CONSTITUCIONALISMO**

GREGORIO CÁMARA VILLAR

1. Introducción	65
------------------------------	----

	<u>Página</u>
2. Las libertades y derechos en el historicismo británico	69
3. El proceso de constitucionalización racional-normativo en norteamérica y los derechos	73
4. El proceso de constitucionalización en francia, "legicentrismo" y derechos	77
5. Los derechos en el constitucionalismo oligárquico del estado liberal	83
6. El constitucionalismo democrático de entreguerras y la incorporación de derechos y garantías a las constituciones con nuevos contenidos	87
7. La concepción de los derechos en el constitucionalismo contemporáneo	89
8. El proceso de integración europea y los derechos en la constitucionalización material de la unión	100
9. Breves consideraciones sobre el llamado "neoconstitucionalismo" y otras caracterizaciones	106
10. Algunos retos y perspectivas sobre los derechos fundamentales como categoría esencial del constitucionalismo	109

CAPÍTULO IV**LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL OLVIDO**

TOMÁS REQUENA LÓPEZ

1. Introducción	117
2. Restitutio	119
3. Vindicatio	131

SEGUNDA PARTE**CRISIS ECONÓMICA Y TERRITORIAL** ✓**CAPÍTULO V****CRISIS, ¿QUÉ CRISIS?**

MIGUEL J. ARJONA

	<u>Página</u>
1. Crisis y riesgos constitucionales	143
2. Shocks y constitucionalización de los corsés financieros al estado	148
2.1. La constitucionalización en los EEUU	149
2.2. La constitucionalización en Europa	153
3. El dinero moderno y los límites presupuestarios	157
3.1. Las visiones alternativas y las reacciones del constitucionalismo ...	157
3.2. El debate constitucional sobre la naturaleza de las reglas del equilibrio	160
3.2.1. Las narrativas	160
3.2.2. El impacto del COVID-19 en la regla del equilibrio	168
4. Bibliografía	169

CAPÍTULO VI

EL TJUE COMO GARANTE (O NO) DE LOS DERECHOS ANTE LAS CRISIS DEL PROCESO DE INTEGRACIÓN

177

AUGUSTO AGUILAR CALAHORRO

1. La estrategia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea para la "constitución" de una comunidad supranacional	177
2. La unión supranacional de derecho(s)	182
3. El activismo del TJ ante la crisis económica	187
4. El TJ y la eficacia de la Carta de Derechos Fundamentales de la Unión	194
5. La Carta como herramienta de garantía del derecho europeo ...	200
6. Los derechos como deslinde de la autonomía del derecho europeo	206
7. Epílogo	213

CAPÍTULO VII

FEDERALISMO Y CRISIS ECONÓMICA

215

ADORACIÓN GALERA VICTORIA

	<u>Página</u>
1. Introducción	215
2. Claves del federalismo en el contexto de la globalización	217
3. Crisis económica y fragilidad del estado autonómico	224
4. Conclusiones	230
5. Bibliografía final	231

CAPÍTULO VIII

EL SENADO EN ESPAÑA COMO FALLIDA CÁMARA DE REPRESENTACIÓN TERRITORIAL. UNA PROPUESTA DE REFORMA

237

JOSÉ MARÍA PORRAS RAMÍREZ

1. El modelo fallido de configuración constitucional del senado	237
2. Las funciones que han de atribuirse a un senado reformado ...	243
3. Planta y composición del nuevo senado territorial	246

CAPÍTULO IX

ADMINISTRACIÓN LOCAL Y CRISIS ECONÓMICA. LA DIMENSIÓN LOCAL DE UNA CRISIS GLOBAL

253

BALDOMERO OLIVER LEÓN

1. Introducción	253
2. La crisis financiera global y la autonomía financiera local en crisis	257
3. De la crisis económica a la crisis sanitaria en el ámbito local ...	275
3.1. El estallido de la crisis sanitaria	275
3.2. Las medidas económicas. Especial referencia a las destinadas a los ayuntamientos	284

	<u>Página</u>
TERCERA PARTE	
CRISIS DE SEGURIDAD	
CAPÍTULO X	
LA ANFIBOLOGÍA CONSTITUCIONAL DEL CONCEPTO DE SEGURIDAD 291	
ENRIQUE GUILLÉN LÓPEZ	
1. Introducción	292
2. El valor "seguridad". Cautelas (A propósito de la teoría de los valores de C. Schmitt)	295
3. Seguridad, estado, derecho, derechos	298
4. Implicaciones	301
5. Juridicidad de la seguridad. El derecho es seguridad y la seguridad es solo derecho (no un derecho)	305
6. Coda	308
CAPÍTULO XI	
RIESGOS Y SEGURIDAD A COMIENZOS DEL SIGLO XXI (Y UNA CODA AL RESPECTO DE LA CRISIS DEL COVID-19) 311	
JUAN FRANCISCO SÁNCHEZ BARRILAO	
1. Riesgos, tecnología y globalización	311
2. Comunidad y seguridad	320
3. Seguridad nacional	323
4. Estrategia de seguridad nacional de 2017 (continuismo e innovación)	329
5. La tecnología y la globalización como factores de riesgo para el sistema constitucional y la seguridad	331
6. Coda y reflexión final: la crisis sanitaria del COVID-19 y seguridad nacional	334

	<u>Página</u>
CAPÍTULO XII	
NORMALIDAD Y EXCEPCIONALIDAD EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL EUROPEO 343	
VALENTINA FAGGIANI	
1. Normalidad vs. Excepcionalidad en el contexto de la sociedad del riesgo y de la incertidumbre: hacia una nueva sistematización	343
2. El derecho de excepción desde una perspectiva comparada	348
3. La regulación de la excepcionalidad en el ordenamiento español. Un posible referente para la UE	355
3.1. <i>Los estados de excepción ex art. 116 CE</i>	355
3.2. <i>La constitucionalización del terrorismo como supuesto autónomo en el art. 55.2 CE</i>	359
3.3. <i>La cláusula de coerción estatal ex art. 155 CE como remedio ante las alteraciones extra ordinem del modelo de distribución territorial del poder</i>	364
4. Algunas observaciones sobre la necesidad de un derecho de excepción europeo	367

	<u>Página</u>
CAPÍTULO XIII	
LAS CRISIS SANITARIAS COMO CRISIS DE SEGURIDAD 373	
ANTONIO PÉREZ MIRAS	
1. A modo de introducción: "salus populi suprema lex esto"	373
2. El entramado normativo sobre salud colectiva	382
3. La salud pública como elemento de la seguridad	393
4. Coda por la flamante pandemia producida por la COVID-19	404
5. Referencias utilizadas	408

PáginaPágina

CUARTA PARTE
DERECHO COMPARADO

CAPÍTULO XIV**UN ANNO VISSUTO PERICOLOSAMENTE: L'ITALIA E IL "POPULISMO DI GOVERNO" 415**

ANGELO SCHILLACI

- | | |
|--|-----|
| 1. Premessa | 415 |
| 2. Il caso italiano: alcuni antecedenti | 419 |
| 3. La sfida populista alla democrazia costituzionale: solidarietà e responsabilità | 423 |
| 4. Il populismo "di governo" in Italia: alcuni momenti | 429 |
| 5. Postilla. L'emergenza sanitaria COVID-19 e le sfide del costituzionalismo contemporaneo | 438 |

CAPÍTULO XV**LA CRISE DU VIVRE ENSEMBLE EN FRANCE. LA QUESTION DE LA "LAÏCITÉ" EN DROIT 445**

STÉPHANE PINON

- | | |
|--|-----|
| 1. Le contexte societal de la crise du vivre ensemble | 446 |
| 2. La loi du 9 decembre 1905 et le concept de laïcité | 451 |
| 2.1. <i>La laïcité republicaine avant 1905</i> | 452 |
| 2.2. <i>La laïcité originelle n'est pas un bloc mais le reflet d'une ambivalence</i> | 454 |
| 2.3. <i>La laïcité "libérale" de 1905 s'enracine pour un temps</i> | 457 |
| 3. Les trois visages contemporains de la laïcité en france | 461 |
| 3.1. <i>La laïcité ouverte: le noyau dur du régime français</i> | 463 |
| 3.1.1. Le régime strict de neutralité des agents des services publics | 463 |
| 3.1.2. La liberté de conscience religieuse des usagers et ses limites | 466 |
| 3.1.3. Le régime libéral dans les universités publiques | 468 |

- | | |
|--|-----|
| 3.2. <i>La laïcité fermée: le retour des visées intransigeantes</i> | 469 |
| 3.2.1. Le tournant de la loi du 15 mars 2004: la fin du foulard à l'école | 470 |
| 3.2.2. La situation des parents accompagnateurs de sorties scolaires | 472 |
| 3.2.3. La situation des parents dans l'enceinte de l'école | 473 |
| 3.2.4. L'interdiction de dissimuler son visage dans l'espace public | 474 |
| 3.2.5. L'affaire "Baby Loup": la neutralité entre dans le monde de l'entreprise | 476 |
| 3.3. <i>La laïcité plurielle: progres ou derive ultra-libérale?</i> | 479 |
| 3.3.1. Les contours de cette neutralité "reconnaissance" du pluralisme religieux | 479 |
| 3.3.2. Les arrêts du 19 juillet 2011: toujours plus de dérogations au principe de non-subsidation des cultes | 482 |
| 3.3.3. Les autres éléments de discrimination positive en faveur de la religion musulmane | 485 |
| 4. Conclusion | 488 |

CAPÍTULO XVI**CRISIS DEL CONSTITUCIONALISMO, TRANSFORMACIÓN CONSTITUCIONAL Y DERECHOS FUNDAMENTALES: EL CASO PORTUGUÉS 493**

MARIANA RODRIGUES CANOTILHO

- | | |
|---|-----|
| 1. Introducción | 493 |
| 2. La constitución portuguesa como ejemplo del constitucionalismo del estado social del final del siglo XX | 498 |
| 3. Derechos fundamentales, proyecto constitucional de <i>transformación</i> y libertad del legislador democrático: (des) construcciones legislativas y (des) construcciones jurisprudenciales | 502 |
| 4. <i>La crisis de redistribución. Crisis económica, derechos sociales y la "jurisprudencia de los principios"</i> | 509 |

5.	<i>La crisis de reconocimiento y representación. Crisis política, nuevos derechos civiles y la tendencia hacia la "constitucionalización de las fracturas sociales"</i>	513
6.	<i>La crisis sistémica. Crisis del COVID-19, estado de emergencia y derechos fundamentales</i>	519
7.	<i>Conclusiones</i>	524

QUINTA PARTE

EPÍLOGO

EPÍLOGO

LA CRISIS SANITARIA ORIGINADA POR EL COVID-19 Y EL REAL DECRETO 463/2020 DECLARANDO EL ESTADO DE ALARMA PARA ABORDARLA	529
---	-----

JUAN FRANCISCO SÁNCHEZ BARRILAO Y ENRIQUE GUILLÉN LÓPEZ

1.	Introducción	529
2.	La emergencia sanitaria del COVID-19 en España	532
3.	Marco normativo ante la crisis sanitaria del COVID-19	533
4.	Derecho de excepción	535
5.	Real Decreto 463/2020 por el que se declara el estado de alarma para la gestión de la situación de crisis sanitaria ocasionada por el COVID-19	539
6.	Constitucionalidad del Real Decreto 463/2020	543
	6.1. <i>Real Decreto 463/2020 y libertad deambulatoria</i>	544
	6.2. <i>Real Decreto 463/2020 y estado autonómico</i>	547
7.	Consideraciones finales	548

Thomson Reuters ProView. Guía de uso