



Derecho Constitucional I

Unidad Temática 4. Teoría de la Constitución

Concepto de Constitución



1. Diversidad conceptual

1. Concepto **racional-normativo:** Ilustración, racionalismo, técnica de aseguramiento de la libertad individual (concepto liberal-garantista, técnico-jurídico)

2. Concepto **histórico-tradicional**

3. Concepto **sociológico**



Concepto de Constitución

1. Diversidad conceptual

2. Concepto **histórico-tradicional**

- ✓ Conservador, evolución histórica, valoración Derecho consuetudinario, negación diferencia ley ordinaria-ley constitucional, soberanía personalizada (compartida entre Rey y Parlamento)

3. Concepto **sociológico:**

- ✓ Constitución real o sociológica, la infraestructura social es determinante de la Constitución formal



Concepto de Constitución

2. Noción (racional-normativa)

- **Conjunto de normas escritas o consuetudinarias, de rango generalmente singular, que regulan la organización de poderes y definen los derechos y deberes de los particulares**

- A. Preferencia por el Derecho escrito (salvo GB):**
seguridad y precisión,
pacto social, educación política,
generalmente, un texto único,
codificado y sistemático



Concepto de Constitución

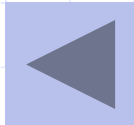
2. Noción...

B. Norma de rango singular; solemnidad de su promulgación, contenido político, supremacía sobre la ley ordinaria (procedimientos de control), reforma por un órgano o procedimiento distinto al de la ley ordinaria (rigidez)



C. Regula la organización de poderes (división) y define los **derechos y deberes** de los particulares

«Toda sociedad que no tiene sus poderes divididos y sus derechos reconocidos carece de Constitución» (art. 16 de la Declaración de Derechos del Hombre y del Ciudadano de 1789)



Concepto de Constitución

3. La estructura de los textos constitucionales

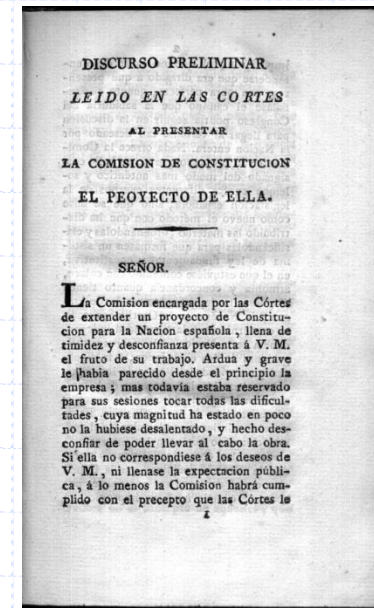
- Suelen distinguirse **doctrinalmente dos partes**
 - ◆ **dogmática** (los derechos, valores y principios políticos)
 - ◆ **orgánica** (órganos, competencias y relaciones entre ellos)
 - No son las únicas partes y lo importante es la relación entre ellas (la subordinación de la parte orgánica a la dogmática), se duda de su oportunidad por la extensión y complejidad de las actuales Constituciones en el Estado Social. Ejemplo CE
- **Formalmente**, se estructuran en Títulos, Capítulos, Secciones, artículos, etc.



Concepto de Constitución

4. Algunos elementos formales aparentemente de menor relevancia

- **Preámbulos:** introducción solemne, expresa el titular del poder constituyente, [ejemplo CE](#)
 - ✓ Se discute su oportunidad y su valor normativo (en todo caso, criterio interpretativo)
- **Título Preliminar:** principios generales del Derecho Público y principios políticos
- Exposición de Motivos



Clasificación de las Constituciones

- Criterios de clasificación

1. Tipos de constituciones según sus caracteres externos

- A. Por su amplitud, **breves o extensas** (ejemplo CE 1978)
- B. **Escritas o consuetudinarias** (predominantemente)



Clasificación de las Constituciones

2. Tipos de constituciones según sus caracteres internos

- A. Por su carácter innovador o no, **originarias/derivadas**
- B. Por su origen, **otorgadas/pactadas/impuestas**
- C. Por su contenido, **ideológicas /utilitarias o ideológicamente neutrales**
- D. Por el procedimiento de reforma, **flexibles/rígidas**
- E. Por su eficacia (Loewenstein), **normativas/nominales/ semánticas**



El poder constituyente

1. Noción de poder constituyente

- ✓ **Poder de decisión** sobre la Constitución: Órgano y procedimiento legítimo para establecer y reformar la Constitución
- ✓ Poder constituyente/**poderes constituidos**

2. El pueblo como titular del poder constituyente

- ✓ Fórmulas de **intervención del pueblo** en el proceso constituyente: elección de la Asamblea Constituyente, referéndum de ratificación o los dos (CE 1978)



El poder constituyente

3. Caracteres del poder constituyente

- ✓ **Originario**, emanado directamente del titular
- ✓ **Extraordinario y discontinuo** (a diferencia de los poderes constituidos)
- ✓ **Permanente**
- ✓ **Unitario e indivisible**, base de los demás poderes
- ✓ **Soberano**, sólo sujeto al Derecho Internacional (la **soberanía**, en su dimensión interna, se manifiesta en la **titularidad del poder constituyente**)



El poder constituyente

4. Poder constituyente originario y derivado

- ✓ Poder constituyente **originario**: establece la Constitución
- ✓ Poder constituyente **derivado o constituido**: poder de **reformar** o revisar la Constitución mediante un órgano y/o un procedimiento previsto en la propia Constitución:
 - La legitimidad de su actuación depende del **respeto de la regulación constitucional de la reforma**
 - Es un poder **derivado** del originario
 - Se halla **por encima de los demás poderes** (no pueden modificar la Constitución) pero **por debajo de la Constitución** (debe respetar el procedimiento de reforma) a la que, sin embargo, puede modificar



El poder constituyente en la España de 1978

■ **Titular** del poder constituyente en la CE, el **pueblo:**

- ✓ Procedimiento de aprobación: Cortes constituyentes y referéndum
- ✓ Art. 1.2 CE: «La soberanía nacional reside en el pueblo español del que emanan los poderes del Estado»
- ✓ Preámbulo: «La Nación española ... en uso de su soberanía»

■ **Ejercicio del poder constituyente en 1977-1978:**

- ✓ **original** (ruptura política con el Régimen de Franco pero reforma jurídica a través de una nueva Ley Fundamental, la **Ley para la Reforma Política**)



Leyes Fundamentales

1. Fuero del Trabajo (1938)
2. Ley constitutiva de las Cortes (1942)
3. Fuero de los Españoles (1945)
4. Ley de Referéndum (1945)
5. Ley de Sucesión a la Jefatura del Estado (1946): rigidez (acuerdo Cortes y referéndum), Reino
6. Ley de Principios Fundamentales del Movimiento Nacional (1958): Monarquía católica, tradicional, social y representativa
7. Ley Orgánica del Estado (1967): soberanía nacional, potestad legislativa compartida, Consejo del Reino, sólo plenamente aplicable a la muerte de Franco (subsisten sus poderes extraordinarios vitalicios)



■ Ley para la Reforma Política (1976):

✓ Formalmente, rango de Ley Fundamental aprobada según el procedimiento previsto en el Régimen de Franco y que modifica las anteriores Leyes Fundamentales

✓ Materialmente, ruptura con los principios del Régimen de Franco:

- Declara la democracia y la soberanía popular
- Modifica las Cortes franquistas: bicamerales (Congreso y Senado), elegidas por sufragio universal, elecciones en 1977: Cortes constituyentes que elaboran la Constitución de 1978
- Modifica el procedimiento de reforma; iniciativa Gobierno y Congreso de los Diputados, aprobación por mayoría absoluta, referéndum
- Reserva al Rey la posible convocatoria de referéndum con resultado vinculante para las Cortes

■ CE 1978: deroga las Leyes Fundamentales y la Ley para la Reforma Política



Defensa de la Constitución

- En sentido estricto, son las instituciones de carácter **extraordinario**, no común

1. La **defensa política** de la Constitución: técnicas de **garantía del orden constitucional** en circunstancias extraordinarias de anomalía



2. La **defensa jurídica** de la Constitución: defensa de la **vigencia y de la normatividad** constitucional



Defensa de la Constitución

1. La defensa política de la Constitución



A) La dictadura constitucional: poderes excepcionales genéricos a una **única magistratura**

B) Los estados excepcionales: modificación transitoria del régimen de **garantías de los derechos** y de la **distribución de competencias** entre los poderes del Estado, modelo de la CE 1978 (arts. 116 y 55.1 CE y LO 4/1981)



Defensa de la Constitución

2. La defensa de la vigencia constitucional (jurídica):

A) La mutación: transformación en la configuración real del poder **sin reflejarse en la Constitución escrita**

- ✓ Coexiste con el poder de reforma
- ✓ Ejemplo: mandato imperativo de los partidos políticos en España que contraviene el art. 67.3 CE

B) La aplicación de la Constitución y el control del legislador: establecimiento de un **órgano** y de un **procedimiento** encargado de la defensa de la **supremacía de la norma** constitucional sobre las leyes (control de constitucionalidad)



Defensa de la Constitución

B) La aplicación de la Constitución y el control ...

a) La defensa de la Constitución confiada a un órgano político

- Basada en la idea de que **el poder judicial no puede enjuiciar la constitucionalidad de las leyes** del Parlamento, expresión de la soberanía nacional
 - ◆ Autocontrol por el poder legislativo
 - ◆ Órgano distinto del legislativo:
 - Consejo Constitucional (Francia), control preventivo (previo a la promulgación)
 - Presidente (sistemas presidencialistas)



Defensa de la Constitución

B) La aplicación de la Constitución y el control ...

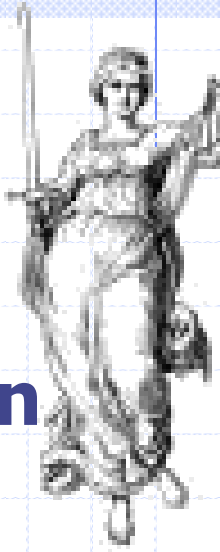
b) La defensa de la Constitución confiada a un órgano judicial

- Sistema o modelo de **control jurisdiccional**
- **Dos variantes:**
 - ◆ Control **concentrado** (austríaco-kelseniano): único Tribunal especial
 - ◆ Control **difuso** (americano): los jueces ordinarios pueden inaplicar las leyes inconstitucionales



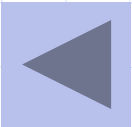
La reforma constitucional

- Mecanismo de **defensa jurídica** de la Constitución para **adaptarla** a los cambios sociales



Los procedimientos de revisión constitucional

- A. Poder de revisión atribuido a los **órganos legislativos ordinarios** (C. de 1845 y 1876)
- B. Ídem pero con **alguna exigencia adicional**:
 - a) mayoría cualificada (Alemania: 2/3 de cada Cámara)
 - b) organización especial (sesión conjunta en Francia)
 - c) aprobación en votaciones sucesivas (Italia)
- C. Poder de revisión confiado a **una asamblea especialmente elegida** para la reforma (C. de 1812)



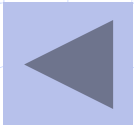
La reforma constitucional

Los procedimientos de revisión ...

D. Celebración de un **referéndum** constitucional: CE 1978

1. Examen y aprobación reforma por los órganos legislativos ordinarios, con o sin mayoría cualificada
2. Ratificación por referéndum

E. **Participación de los Estados miembros** en los Estados Federales (EE.UU.: ratificación por $\frac{3}{4}$ de los Estados)



La reforma constitucional

Breve alusión a los límites del poder de reforma

- Como poder constituyente constituido o derivado, está **sujeto a límites**:
 - ✓ Temporales
 - ✓ Derivados de circunstancias excepcionales: art. 169 CE
 - ✓ En razón de la extensión
 - ✓ Límites materiales: cláusulas de intangibilidad, límites inmanentes



La reforma constitucional en España

- **2 supuestos diferenciados**
- Procedimiento **muy rígido** que exige un amplio consenso político
- Regulación: **Título X CE (arts. 166-169)** y, por remisión, art. 87.1 y 2 CE y Reglamentos de las Cámaras (RCD: arts. 146-147 y RS: arts. 152-159)
 - ◆ Iniciativa: arts. 166 y 87.1 y 2
 - ◆ Reforma ordinaria o simple: art. 167
 - ◆ Reforma agravada. art. 168
 - ◆ Límites: art. 169



La reforma constitucional en España

1. La iniciativa del procedimiento de reforma (remisión al artículo 87.1 y 2)

- **Art. 166** (común a los dos procedimientos):
 - ✓ **Gobierno**
 - ✓ **Congreso y Senado** de acuerdo con sus **Reglamentos**
 - RCD: 2 GP o 1/5 parte de los Diputados
 - RS: 50 senadores de distintos GP
 - ✓ **Asambleas legislativas de las CCAA**
- **Exclusión de la iniciativa legislativa popular** del art. 87.3:

«Una ley orgánica regulará las formas de ejercicio y requisitos de la iniciativa popular para la presentación de proposiciones de ley. En todo caso se exigirán no menos de 500.000 firmas acreditadas. No procederá dicha iniciativa en materias propias de ley orgánica, tributarias o de carácter internacional, ni en lo relativo a la prerrogativa de gracia»

La reforma constitucional en España

2. Dos procedimientos para dos supuestos de reforma constitucional bien diferenciados

- Reforma **ordinaria**: [art. 167](#)
 - ◆ Aprobación proyecto por **3/5** (60%) de cada Cámara
 - ◆ Si no hay acuerdo, **Comisión paritaria**
 - ◆ Si tampoco hay acuerdo, si se aprueba en el **Senado por mayoría absoluta**, el **Congreso por 2/3** (66%), puede aprobar la reforma.
 - ◆ **Referéndum potestativo**

La reforma constitucional en España

2. Dos procedimientos...

Reforma **agravada**: art. 168

- ◆ Revisión **total** o **parcial** que afecte al **Título preliminar**, al **Capítulo segundo, Sección primera del Título I** [arts. 15-29, Derechos Fundamentales y Libertades Públicas], o al **Título II** [Corona]
- ◆ Aprobación del principio por **2/3** (66%) de cada Cámara, y **disolución inmediata** de las Cortes.
- ◆ **Ratificación** por las nuevas Cámaras y aprobación por **2/3**.
- ◆ **Referéndum obligatorio** de ratificación



La reforma constitucional en España

3. Límites

- **Límite temporal:** [art. 169](#), no podrá iniciarse en tiempo de guerra o durante los estados de alarma, excepción y sitio (art. 116)
- **No hay cláusulas de intangibilidad**
- **¿límites implícitos?:** valores superiores, dignidad humana y derechos y libertades del Título I (no pueden suprimirse pero si modificarse la regulación)
- **Imposibilidad de reformar el procedimiento del artículo 168** a través de la reforma ordinaria
 - ✓ se frustraría la finalidad de exigir una mayoría reforzada para reformar las materias protegidas

