



José Ignacio Núñez Leiva

Jurisdicción constitucional:
las implicancias del
neoconstitucionalismo

ediciones
DER

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Co-ediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com

JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL: LAS IMPLICANCIAS DEL NEOCONSTITUCIONALISMO

© José Ignacio Núñez Leiva

2019 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 110, oficina 504, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

Teléfono +56 22 402 96 66

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual N° 303259

ISBN 978-956-9959-51-6

Primera edición, mayo de 2019

DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

Para Murphy y X-23

ÍNDICE

PRÓLOGO.....	V
INTRODUCCIÓN.....	1
CAPÍTULO I. “LA LEY SUPREMA DE ESTA TIERRA”.....	7
1. PROEMIO.....	9
2. PROLEGÓMENOS: CONSTITUCIÓN Y CONSTITUCIONALISMO, UN PUZZLE PARA ARMAR (O PARA DESARMAR).....	11
3. CONSTITUCIONALISMO Y SUPREMACÍA CONSTITUCIONAL: TRES NORTES PARA UNA MISMA BRÚJULA.....	14
3.1. La codificación del derecho público.....	15
<i>A) Ilustración y codificación</i>	15
3.2. La doctrina (o ideología) política: constitución y estado de derecho.....	26
3.3. El Constitucionalismo como artefacto político y vehículo de la soberanía popular.....	30
CAPÍTULO II. “SUPRANORMATIVIDAD CONSTITUCIONAL”.....	33
1. LA CAUSA PENDIENTE.....	36
1.1. El valor supremo de los contenidos constitucionales.....	37
1.2. Un especial valor cimentado en una particular racionalidad.....	39
1.3. La jerarquía del órgano productor de la norma: ¿el huevo o la gallina? ...	42
1.4. La norma aplicable en caso de conflicto.....	43
1.5. Las caras de la supremacía <i>ex post</i>	44
1.6. El deber de acatamiento como <i>imperativo simbólico</i>	48
1.7. La especialidad derogatoria.....	49
1.8. ¿Y Kelsen?.....	50

1.9. La supremacía como <i>principia iuris (tantum)</i>	52
1.10. Algunas ideas sobre los mecanismos de eficacia	54
2. NUESTRAS REFLEXIONES Y CRÍTICAS EN TORNO AL PROBLEMA.....	55
CAPÍTULO III. CONSTITUCIONALISMO: AUNQUE MULTIDI-	
MENSIONAL, MÁS POLÍTICO QUE JURÍDICO.....	
1. PROEMIO.....	65
2. EL CONSTITUCIONALISMO REVOLUCIONARIO: ¿UN ANTECEDENTE DEL NEOCON-	
TITUCIONALISMO?	66
2.1. ¿Qué entenderemos por <i>constitucionalismo</i> ?.....	67
3. EMANCIPACIONES CONSTITUCIONALIZADAS: ESTADOS UNIDOS DE NORTEAMÉRI-	
CA Y FRANCIA	70
3.1. La Constitución y el constitucionalismo en la Revolución de Estados	
Unidos de Norteamérica: la opción de enjaular al Leviatán.....	71
3.2. La constitución y el constitucionalismo en la Revolución francesa: la so-	
beranía popular nos protegerá del Leviatán.....	81
4. CONCLUSIONES PRELIMINARES	91
CAPÍTULO IV. NEOCONSTITUCIONALISMO: AUNQUE MUL-	
TIDIMENSIONAL, MÁS JURÍDICO QUE POLÍTICO (PERO SIN	
DEJAR DE SER POLÍTICO).....	
1. RECAPITULACIÓN Y PRESENTACIÓN	95
2. DIMENSIONES DEL NEOCONSTITUCIONALISMO.....	97
3. EL SUSTRATO NEOCONSTITUCIONALISTA.....	98
3.1. ¿Neoconstitución?	98
3.2. Una constitución rígida y garantizada jurisdiccionalmente.....	100
3.3. La victoria de las constituciones explícitamente axiológicas	103
3.4. Principios y lagunas: del efecto irradiación hasta la insoportable grave-	
dad constitucional.....	112
3.5. El rol de la ciencia jurídica en una pluralidad de mundos constituciona-	
lmente posibles	117
3.6. ¿El tercero imparcial?.....	121
4. MERAS REFLEXIONES SOBRE LOS FACTORES (NEOCONSTITUCIONALISTAS) COMBI-	
NADOS	123
4.1. Acerca de la Doctrina del Estado Justo	124
4.2. Notas sobre la tendencia no positivista inserta en el neoconstituciona-	
lismo	126

CAPÍTULO V. NEOCONSTITUCIONALISMO Y GARANTÍA DE LA CONSTITUCIÓN. ESPECULACIONES EN TORNO A LOS GUARDIANES DE LA CONSTITUCIÓN.....	133
1. PROEMIO.....	135
2. RECAPITULACIÓN PREVIA AL AVANCE.....	138
3. EL “OLVIDO” FRANCÉS RESPECTO DE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL.....	139
4. BRUTUS Y LA RESISTENCIA ANTIFEDERALISTA CONTRA LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL HEGEMÓNICA.....	142
5. EL CAMINO DE LA SUPREMA CORTE ESTADOUNIDENSE HACIA <i>MARBURY VS. MADISON</i>	148
6. ¿QUIÉN NO DEBE SER EL GUARDIÁN DE LA CONSTITUCIÓN?.....	152
6.1. SCHMITT y su concepto de derecho.....	153
6.2. SCHMITT y su concepto de constitución.....	159
6.3. ¿Y el Guardián? ¡No a la aristocracia de toga!.....	160
6.4. KELSEN y el derecho.....	162
6.5. KELSEN y la constitución.....	163
6.6. KELSEN y los guardianes de la constitución.....	165
 CAPÍTULO VI. MODELOS DE GUARDIANES DE LA SUPREMACÍA CONSTITUCIONAL.....	 169
1. VARIABLES E INVARIABLES DE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL.....	171
2. EL ÓRGANO “JURISDICCIONAL” COMPETENTE.....	173
3. LA OPORTUNIDAD DEL CONTROL.....	176
4. LA MODALIDAD DE CONTROL.....	178
5. LA MODALIDAD DE ACCESO AL CONTROL.....	181
6. LOS PLAZOS PARA EL CONTROL.....	183
7. LA ADMISIBILIDAD DEL CONTROL.....	183
8. LA COLEGIALIDAD DEL ÓRGANO.....	184
9. EL NOMBRAMIENTOS DE LOS INTEGRANTES DEL ÓRGANO CON JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL.....	185
10. LA INICIATIVA PARA LA REALIZACIÓN DEL CONTROL.....	188
11. EL PARÁMETRO DE CONTROL.....	188
12. EL RÉGIMEN DE EFICACIA DE LA NORMA INVALIDADA.....	192

13. LOS EFECTOS DE LA SENTENCIA ESTIMATORIA	199
14. RECAPITULANDO.....	201
CONCLUSIONES.....	203
BIBLIOGRAFÍA.....	213