

CONSTITUCIÓN, INGENIERÍA
CONSTITUCIONAL,
JUECES Y TRIBUNALES

LUIS LÓPEZ GUERRA

CONSTITUCIÓN, INGENIERÍA
CONSTITUCIONAL, JUECES
Y TRIBUNALES

PALESTRA EUROPA
MADRID – LIMA

2025

XXXX XXXX	López Guerra, Luis Constitución, ingeniería constitucional, jueces y tribunales / Luis López Guerra; 1.ª ed. – Madrid: Palestra Jurídica; 2025. 196 pp.; 14.5 x 20.5 cm. D. L.: ISBN: 1.
--------------	--

CONSTITUCIÓN, INGENIERÍA CONSTITUCIONAL, JUECES Y TRIBUNALES
Luis López Guerra

Primera edición, julio 2025

© 2025: LUIS LÓPEZ GUERRA

© 2025: Palestra Jurídica SL
Calle Sepúlveda, 135 - B/Iz, 28011, Madrid, España
Telf. (+34) 691626018
europa@palestraeditores.com
www.palestra.europa.es

© 2025: Palestra Editores S. A. C.
Plaza de la Bandera 125, Pueblo Libre, Lima, Perú
Telf. (+511) 6378902 – 6378903
palestra@palestraeditores.com
www.palestraeditores.com

Impresión y encuadernación:
iVERSO IMPRESIÓN
JULIO, 2025

Cuidado de estilo y edición:
JESÉ DAVID ARIAS AGUILA

Diagramación:
ENRIQUE TOLEDO NAVARRO

Depósito Legal:
ISBN:
Tiraje: 500 ejemplares

Impreso en España – Printed in Spain

Creemos que el conocimiento jurídico de calidad es una herramienta para transformar nuestras sociedades. Cada ejemplar que llega a tus manos contribuye a la construcción de una comunidad académica más crítica, rigurosa e inclusiva. Adquiriendo este libro, estás apoyando el trabajo de autores y autoras comprometidos con el desarrollo del pensamiento jurídico contemporáneo. Desde **Palestra Europa**, agradecemos tu apoyo a la edición independiente y a la difusión del saber jurídico.

PARA DERECHOS DE REPRODUCCIÓN, COPIA O ESCANEADO DE FRAGMENTOS, POR FAVOR CONTACTA CON CEDRO (CENTRO ESPAÑOL DE DERECHOS REPROGRÁFICOS) A TRAVÉS DE WWW.CONLICENCIA.COM O LLAMANDO AL 91 702 19 70 / 93 272 04 47.

CONTENIDO

INTRODUCCIÓN.....	11
-------------------	----

Capítulo I

CONSTITUCIÓN E INGENIERÍA

CONSTITUCIONAL.....	13
---------------------	----

1. Constitución e ingeniería constitucional	13
2. Cuestiones planteadas en la construcción de un régimen constitucional	16
3. Una vía inicial: la búsqueda de modelos constitucionales.....	18
4. Una vía realista: la ingeniería constitucional	23
5. Ingeniería constitucional y organización institucional.....	25
6. El régimen de los derechos fundamentales.....	27
7. Ingeniería constitucional y derechos sociales.....	31
8. Ingeniería constitucional y gobierno del poder judicial.....	33
9. Ingeniería constitucional y organización territorial	35
10. Ingeniería constitucional y derecho internacional.....	37

Capítulo II

LA CONSTITUCIÓN COMO PACTO

Y EL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL.....	41
-----------------------------------	----

1. La Constitución como norma	41
2. Constitución y definición de la comunidad política	44
3. Pacto constitucional y principio democrático	48

4.	Manifestaciones del elemento pacticio en la Constitución española.....	52
4.1.	Elemento contractual y forma de adopción de la Constitución.....	53
4.2.	Pseudocompromisos constitucionales	55
4.3.	Elemento contractual y garantía institucional.....	56
5.	La interpretación de las cláusulas contractuales de la Constitución.....	58
6.	Enfoque contractual y cuestiones de justificación democrática de la jurisdicción constitucional.....	60
7.	Jurisdicción constitucional y cláusulas contractuales de la Constitución.....	63
8.	Enfoque contractual y jurisprudencia del Tribunal Constitucional español	64

Capítulo III

JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL Y PRINCIPIO DEMOCRÁTICO	71
1. El debate sobre la justificación de los tribunales constitucionales.....	71
2. Tribunales constitucionales, independencia e imparcialidad.....	76
3. Selección y <i>status</i> de los miembros de los tribunales constitucionales.....	81
4. La cambiante funcionalidad de los tribunales constitucionales.....	86
5. Legitimidad del tribunal constitucional y procesos constitucionales.....	89
6. Defensa e interpretación de la Constitución	93

7. Soluciones <i>ex post</i> : evolución de la jurisprudencia y reforma constitucional.....	97
--	----

Capítulo IV

CONSTITUCIÓN, LEY Y JUECES	105
1. Ley y voluntad general	105
2. Constitución y ley. De nuevo la Constitución como pacto	110
3. Ley y reforma de la Constitución. Una nota sobre la mutación constitucional.....	115
4. El contenido de la Constitución: reglas y principios constitucionales. ¿Proyección supranacional de los principios constitucionales?	117
5. Ley y jurisprudencia constitucional	124
6. ¿Vinculación del legislador por la jurisprudencia constitucional?	129

Capítulo V

EL PAPEL DEL JUEZ EN UNA SOCIEDAD DEMOCRÁTICA.....	133
1. El principio democrático como legitimador del poder	133
2. Manifestaciones del principio democrático: sujeción del juez a la ley	135
3. Manifestaciones del principio democrático: garantía de los derechos fundamentales	137
4. El contenido creador de la función judicial.....	138
5. El papel de los derechos fundamentales en la aplicación e interpretación del derecho por el juez	141

6.	Criterios de interpretación del derecho derivados de los derechos fundamentales.....	143
6.1.	El carácter efectivo de los derechos como criterio interpretativo	144
6.2.	Los convenios internacionales como “instrumentos vivos”	146
6.3.	El carácter objetivo de los derechos fundamentales y las “obligaciones positivas” de los Estados.....	148
7.	El papel del juez en una sociedad democrática como sujeto a la ley y como garante de los derechos fundamentales: la “interpretación conforme”	150
8.	Poder judicial y control de las leyes. Diversidad de vías.....	152

Capítulo VI

TRIBUNALES NACIONALES E INTERNACIONALES EN LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS: PERSPECTIVAS Y RETOS.....		157
1.	La consolidación de los sistemas regionales de protección internacional de los derechos humanos.....	157
2.	¿Un retroceso en la protección internacional de los derechos humanos?.....	160
3.	Retos estructurales a los sistemas internacionales de protección	161
4.	El cumplimiento de las resoluciones concretas de los tribunales internacionales	163
5.	El impacto sistémico de la jurisprudencia de los tribunales internacionales	166
6.	¿Control de convencionalidad?.....	168
7.	Conclusiones. Una visión general.....	169

Capítulo VII

EL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD POR
LOS JUECES ORDINARIOS: EL CASO EUROPEO 173

1. Fórmulas “suaves”, “duras” y preventiva
del control de convencionalidad 173
2. ¿Una vía preventiva? El Protocolo 16 al Convenio
Europeo de Derechos Humanos 176
3. El Protocolo 16 en la práctica 178
4. Sobre la eficacia del nuevo procedimiento 181
5. Opinión consultiva, tribunales superiores
y tribunales constitucionales 186

PROCEDENCIA DE LOS TRABAJOS
QUE SE INCLUYEN EN ESTE VOLUMEN 193

INTRODUCCIÓN

Continúa el presente libro una línea de investigación del autor a lo largo de su carrera como constitucionalista (línea reflejada en trabajos y publicaciones anteriores, algunas de las cuales se reproducen en este volumen) y que se centra en el análisis de la evolución del derecho constitucional en respuesta a los desafíos, en contextos muy distintos, derivados tanto de problemas arraigados en la historia, como de los nuevos desarrollos de la vida social y política. Lo que se pretende, en los capítulos que siguen, es mostrar cómo los ordenamientos constitucionales han debido adoptar progresivamente técnicas jurídicas innovadoras para, dentro de los principios básicos del constitucionalismo, hacer posible el mantenimiento de la convivencia social en comunidades políticas enfrentadas con esos desafíos. Esas innovaciones técnico-jurídicas (lo que se ha podido denominar, como figura en el título de este volumen, “ingeniería constitucional”) pretenden canalizar, dentro del marco de lo que entiende por régimen constitucional, aquellas tendencias y propuestas que se derivan de la misma evolución de la sociedad, de la cultura y del pensamiento jurídico-político. Valga señalar, como ejemplos, las soluciones que se han propuesto, o puesto en práctica, para enfrentarse con las demandas de autogobierno de colectividades minoritarias con identidad propia, o con la evidente

necesidad de conciliar el papel del juez en cuanto intérprete de la ley (y por tanto, creador en la práctica de derecho) con el principio de que la ley expresa la voluntad popular; o con las cuestiones relacionadas con el contenido y alcance del control jurisdiccional de la constitucionalidad (y convencionalidad) de las leyes; o (finalmente, y entre otros muchos ejemplos más) la ineludible tarea de compatibilizar la supremacía de la Constitución con el surgimiento de organizaciones de carácter inter o supranacional, con similares pretensiones de supremacía.

Proporcionar tanto armas teóricas como soluciones técnicas para enfrentarse con estas cuestiones, y hacer posible el desarrollo del derecho constitucional parece como la misión de la ingeniería constitucional, manteniendo en todo caso, ante situaciones y problemas nuevos, la fidelidad a los principios inspiradores del constitucionalismo. Y ello en ámbitos como la organización territorial del Estado, la relación entre los poderes del mismo, o la definición y garantía de los derechos fundamentales. En los diversos capítulos de este volumen (tanto los que contienen textos inéditos, como los que reproducen trabajos ya publicados) la atención se centra esencialmente en tres aspectos: por un lado, la justificación de la supremacía constitucional y de la jurisdicción constitucional, derivada (al menos parcialmente) del concepto del proceso constituyente como proceso pactado; por otro, en el papel de los jueces (nacionales e internacionales) como órganos de creación del derecho; y finalmente, y como cuestión subyacente en toda actuación de la ingeniería constitucional, el mantenimiento en todo caso del principio democrático y de la primacía de la voluntad popular como base última de todo sistema constitucional.