

ÍNDICE

Eloy García - Prólogo a la tercera edición	9
Introducción	7
Nota bibliográfica.....	25
Hans Kelsen	25
Carl Schmitt	26
Capítulo I	
Dos vidas que se cruzan (en Colonia)	29
1. Hans Kelsen: una vida errante hacia la gloria académica.....	29
2. Carl Schmitt: los peligros de una aventura intelectual	54
3. El asunto de Colonia	80
Capítulo II	
Ideas y conceptos para una conversación jurídica.....	83
1. Modernidad, Ilustración y positivismo: pensar el derecho	83
2. Los desacuerdos fundamentales	89
3. Kelsen: el discreto encanto de la normalidad.....	93
3.1 La ciencia jurídica y la tarea del jurista.....	95
3.2 Una breve aproximación a la teoría (pura) del derecho ..	99
3.3 Un pensamiento jurídico para la libertad	102
4. Carl Schmitt: el peligroso atractivo de lo excepcional.....	104
4.1 Idealismo y sociología de los conceptos	105
4.2 Los modos de pensar la ciencia jurídica	109
4.3 Decisionismo y excepción en el pensamiento de Schmitt ...	114
Capítulo III	
Estado y constitución	119
1. Introducción	119

2. Estado y Constitución en Kelsen.....	122
2.1 El Estado como orden jurídico de la comunidad política: elementos y formas de Gobierno	123
2.2 Estado, Constitución y soberanía.....	128
2.3 La cuestión de la norma fundamental.....	131
2.4 La Constitución positiva.....	134
a) El problema del contenido	135
b) Los derechos (fundamentales).....	137
c) Reforma de la Constitución	139
2.5 La separación de poderes.....	143
2.6 Formas de organización territorial del Estado: en parti- cular, el federalismo.....	145
3. Estado y Constitución en Schmitt.....	147
3.1 Los diferentes conceptos de Estado.....	149
3.2 La Constitución y la lógica ineludible del poder consti- tuyente	154
a) Conceptos de Constitución	155
b) La cuestión del poder constituyente	157
c) El contenido de la Constitución.....	160
d) La reforma de la Constitución.....	163
3.3 El Estado liberal: derechos y separación de poderes.....	165
a) Derechos fundamentales y garantías institucionales.....	166
b) La separación de poderes	168
3.4 El federalismo como problema.....	169

Capítulo iv

La democracia: dos alegatos	173
1. Introducción	173
2. La cosmología democrática de Kelsen	176
2.1 Relativismo y democracia.....	177
2.2 El Parlamento y la primacía de la democracia represen- tativa	180
2.3 La democracia y los principios políticos: libertad e igualdad.....	183
2.4 Los instrumentos de la libertad política y las instituciones de la deliberación democrática	186

a) El principio de la mayoría y la protección de las minorías....	186
b) El Estado democrático como Estado de partidos.....	189
c) La importancia del compromiso político	191
d) La democratización de la administración	195
2.5 Democracia, socialismo y capitalismo	196
3. Schmitt: el momento autoritario de la democracia	199
3.1 Democracia y pluralismo frente a lo político	201
3.2 El elemento político de la Constitución: la relación entre la identidad y la representación	202
3.3 El ataque al parlamentarismo	205
3.4 La doctrina de la democracia en Schmitt.....	208
a) La disociación entre democracia y libertad.....	209
b) El problema de los partidos políticos.....	210
c) La imposibilidad del principio mayoritario	213
d) La democracia aclamativa	215
3.5 Defensa de la Constitución versus defensa de la demo- cracia	218

Capítulo v

La defensa de la Constitución: teoría y praxis.....	223
1. Introducción	223
2. La creación del Tribunal Constitucional en Austria	225
2.1 Kelsen en la Asamblea Constituyente	226
2.2 Auge y caída de Kelsen y del Tribunal Constitucional austriaco	228
3. La propuesta democrática para superar la crisis de la Consti- tución: la justicia constitucional de Hans Kelsen.....	231
3.2 La teoría del legislador negativo	234
3.3 Justicia constitucional y democracia.....	236
4. La posición de Carl Schmitt: el Jefe del Estado como defensor de la Constitución	238
4.1 El control de constitucionalidad de las leyes en Weimar ...	239
4.2 La tesis de Schmitt: la incompatibilidad de la justicia constitucional con la división de poderes.....	241
4.3 La necesidad de defender la Constitución del Parla- mento	243

4.4 El Jefe del Estado como defensor de la Constitución: el poder neutro	245
5. La réplica de Kelsen.....	246
6. Schmitt en la Constitución de Weimar: los poderes presidenciales y la dictadura comisarial.....	253
6.1 La opción por un poder presidencial fuerte.....	254
6.2 Los poderes excepcionales en la República de Weimar: el art. 48 de la Constitución.....	257
6.3 La ponencia de Schmitt en Jena sobre la «dictadura comisarial» del Presidente del Reich	260
6.4 La mutación constitucional de 1930 y la extensión definitiva de los poderes presidenciales	265
6.5 La intervención contra Prusia y la sentencia del Tribunal de Estado de 25 de octubre de 1932.....	272
7. El legado de Kelsen y Schmitt en lo referente a la defensa de la Constitución.....	277
Epílogo	283
Bibliografía citada	295