

**Ignacio
Campoy
Cervera**

En defensa del Estado
de Derecho.
Debilidades y fortalezas
del Estado de Derecho
a propósito de las críticas
de Carl Schmitt

[111810]

Colección
Derechos Humanos

y

Filosofía
del Derecho

dykinson

IGNACIO CAMPOY CERVERA



**EN DEFENSA DEL ESTADO
DE DERECHO.**

**Debilidades y fortalezas del Estado
de Derecho a propósito de las críticas
de Carl Schmitt**

SUPREMA CORTE DE JUSTICIA DE LA NACIÓN
C.C.I.J. "SILVESTRE MORENO CORA"
BIBLIOTECA

Dykinson, S.L.

No está permitida la reproducción total o parcial de este libro, ni su incorporación a un sistema informático, ni su transmisión en cualquier forma o por cualquier medio, sea este electrónico, mecánico, por fotocopia, por grabación u otros métodos, sin el permiso previo y por escrito del editor. La infracción de los derechos mencionados puede ser constitutiva de delito contra la propiedad intelectual (art. 270 y siguientes del Código Penal).

Diríjase a Cedro (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra. Puede contactar con Cedro a través de la web www.conlicencia.com o por teléfono en el 91 702 19 70/93 272 04 07.

Consejo Asesor de la Colección *Derechos Humanos y Filosofía del Derecho*:

José Javier Ansuátegui
Universidad Carlos III de Madrid
Rafael de la Haza
Universidad Carlos III de Madrid
Elias Díaz
Universidad Autónoma de Madrid
Eusebio Fernández
Universidad Carlos III de Madrid
Juan Antonio García Amado
Universidad de León
José Ignacio Lacasta
Universidad de Zaragoza

Javier de Lucas
Universidad de Valencia
Jesús Ignacio Martínez García
Universidad de Cantabria
Luis Martínez Roldán
Universidad de Oviedo
Gregorio Peces-Barba †
Universidad Carlos III de Madrid
Antonio E. Pérez Luño
Universidad de Sevilla
Virgilio Zapatero
Universidad de Alcalá

Los trabajos publicados en esta colección han sido sometidos a un proceso de evaluación anónima, de acuerdo con los criterios empleados en la comunidad científica. Los originales, en los que no deberá figurar la identidad del autor, deben ser enviados a la siguiente dirección electrónica: info@dykinson.com. Deberá adjuntarse un curriculum vitae del autor. Todos los documentos deberán enviarse en formato Word.

© Copyright by Ignacio Campoy Cervera

Editorial DYKINSON, S. L. Meléndez Valdés, 61 – 28015 Madrid
Teléfonos (+34) 915 44 28 46 – (+34) 915 44 28 69
E-mail: info@dykinson.com
<http://www.dykinson.es>
<http://www.dykinson.com>

Consejo editorial: véase www.dykinson.com/quienessomos

ISBN: 978-84-9148-466-0
Depósito Legal: M. 34.840-2017

Preimpresión e Impresión:

SAFEKAT, S.L.

Laguna del Marquesado, 32 – Naves J, K, y L – 28021 Madrid
www.safekat.com

297261

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN	13
--------------------	----

CAPÍTULO I EL GOBIERNO DE LAS LEYES

1. EL GOBIERNO POR LAS LEYES	19
1.1. La crítica de Schmitt al Estado de Derecho desde la crítica al positivismo normativista y formalista	23
1.1.1. <i>La crítica al positivismo normativista</i>	24
1.1.2. <i>La crítica al positivismo formalista</i>	29
1.2. El ataque de Schmitt al modelo de Constitución del Estado de Derecho	35
2. EL GOBIERNO BAJO LAS LEYES	44
2.1. La crítica de Schmitt al modelo del Estado de Derecho	46
2.2. El intento de Schmitt de establecer unas nuevas bases de legalidad y legitimidad del poder político ..	50
2.2.1. <i>La concepción de lo político</i>	64
2.2.2. <i>La concepción de la democracia y la voluntad del pueblo soberano</i>	73
2.2.3. <i>La determinación de la voluntad del pueblo a tra- vés de su representante</i>	85
2.2.4. <i>La culminación de la deriva de la democracia al totalitarismo: la antítesis del Estado de Derecho y el imperio de la ley</i>	91

CAPÍTULO II
LA SEPARACIÓN DE PODERES

1. EL PODER LEGISLATIVO. LA CRÍTICA AL SISTEMA PARLAMENTARIO	102
2. EL PODER EJECUTIVO. LA JUSTIFICACIÓN DE UN PODER EJECUTIVO FUERTE Y SIN CONTROL	116
2.1. <i>La primacía del poder ejecutivo</i>	116
2.2. <i>De la justificación de un extenso poder del Presidente del Reich a la justificación del poder totalitario del Führer</i>	124
3. EL PODER JUDICIAL. EL DECISIONISMO EN LA ACTIVIDAD JURISDICCIONAL Y LA NECESARIA Y FUNDAMENTAL DIMENSIÓN POLÍTICA DEL GUARDIÁN DE LA CONSTITUCIÓN	135
3.1. <i>Sobre la actividad jurisdiccional de los tribunales de justicia</i>	137
3.2. <i>Sobre la actividad jurisdiccional y política de los Tribunales Constitucionales</i>	144

CAPÍTULO III
EL RECONOCIMIENTO Y LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

1. LA NEGACIÓN DE LOS DERECHOS A TRAVÉS DE LA CRÍTICA A LA CONSTITUCIÓN ALEMANA DE WEIMAR DE 1919	169
1.1. <i>La incompatibilidad entre los derechos individuales y civiles y los derechos económicos, sociales y culturales reconocidos en la Constitución</i>	169
1.2. <i>La incompatibilidad entre la parte orgánica y la parte dogmática de la Constitución de Weimar</i>	175
2. LA NEGACIÓN DE LOS DERECHOS A TRAVÉS DE LA CRÍTICA A LAS LIBERTADES INDIVIDUALES BÁSICAS	179
2.1. <i>La crítica al derecho al sufragio activo, libre y secreto</i>	184
2.2. <i>La crítica al derecho de libertad de conciencia</i>	188

**CAPÍTULO IV
LUCES Y SOMBRAS EN EL ESTADO DE DERECHO.
REFLEXIONES A PROPÓSITO DE LAS CRÍTICAS
DE SCHMITT**

1. EL PODER SIN EL CONTROL DEL DERECHO	192
2. LA CRISIS DEL SISTEMA PARLAMENTARIO	200
3. EL PODER POLÍTICO DE LOS TRIBUNALES CONSTI- TUCIONALES	205
4. MÁS ALLÁ DE SCHMITT, EL FORTALECIMIENTO DEL ESTADO DE DERECHO A TRAVÉS DEL RECONOCI- MIENTO Y LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	209
BIBLIOGRAFÍA CITADA	217
ÍNDICE ONOMÁSTICO	225
ÍNDICE DE MATERIAS	229