

# ÍNDICE

Introducción .....	9
Nota bibliográfica.....	17
Hans Kelsen .....	17
Carl Schmitt .....	18
Capítulo I	
Dos vidas que se cruzan (en Colonia) .....	21
1. Hans Kelsen: una vida errante hacia la gloria académica.....	21
2. Carl Schmitt: los peligros de una aventura intelectual .....	46
3. El asunto de Colonia .....	72
Capítulo II	
Ideas y conceptos para una conversación jurídica.....	75
1. Modernidad, Ilustración y positivismo: pensar el derecho ....	75
2. Los desacuerdos fundamentales .....	81
3. Kelsen: el discreto encanto de la normalidad.....	85
3.1 La ciencia jurídica y la tarea del jurista.....	87
3.2 Una breve aproximación a la teoría (pura) del derecho ..	91
3.3 Un pensamiento jurídico para la libertad .....	94
4. Carl Schmitt: el peligroso atractivo de lo excepcional.....	96
4.1 Idealismo y sociología de los conceptos .....	97
4.2 Los modos de pensar la ciencia jurídica .....	101
4.3 Decisionismo y excepción en el pensamiento de Schmitt ...	106
Capítulo III	
Estado y constitución.....	111
1. Introducción .....	111
2. Estado y Constitución en Kelsen.....	114

2.1	El Estado como orden jurídico de la comunidad política: elementos y formas de Gobierno .....	115
2.2	Estado, Constitución y soberanía.....	120
2.3	La cuestión de la norma fundamental.....	123
2.4	La Constitución positiva.....	126
	a) El problema del contenido .....	127
	b) Los derechos (fundamentales).....	129
	c) Reforma de la Constitución .....	133
2.5	La separación de poderes.....	135
2.6	Formas de organización territorial del Estado: en parti- cular, el federalismo.....	137
3.	Estado y Constitución en Schmitt.....	139
3.1	Los diferentes conceptos de Estado.....	141
3.2	La Constitución y la lógica ineludible del poder consti- tuyente .....	146
	a) Conceptos de Constitución .....	147
	b) La cuestión del poder constituyente .....	149
	c) El contenido de la Constitución.....	152
	d) La reforma de la Constitución.....	154
3.3	El Estado liberal: derechos y separación de poderes.....	157
	a) Derechos fundamentales y garantías institucionales.....	158
	b) La separación de poderes .....	160
3.4	El federalismo como problema.....	161

#### Capítulo IV

	La democracia: dos alegatos .....	165
1.	Introducción .....	165
2.	La cosmología democrática de Kelsen .....	168
2.1	Relativismo y democracia.....	169
2.2	El Parlamento y la primacía de la democracia represen- tativa .....	172
2.3	La democracia y los principios políticos: libertad e igualdad.....	175
2.4	Los instrumentos de la libertad política y las instituciones de la deliberación democrática .....	178

a) El principio de la mayoría y la protección de las minorías....	178
b) El Estado democrático como Estado de partidos.....	181
c) La importancia del compromiso político .....	183
d) La democratización de la administración .....	187
2.5 Democracia, socialismo y capitalismo .....	188
3. Schmitt: el momento autoritario de la democracia .....	191
3.1 Democracia y pluralismo frente a lo político .....	193
3.2 El elemento político de la Constitución: la relación entre la identidad y la representación .....	194
3.3 El ataque al parlamentarismo .....	197
3.4 La doctrina de la democracia en Schmitt.....	200
a) La disociación entre democracia y libertad.....	201
b) El problema de los partidos políticos.....	202
c) La imposibilidad del principio mayoritario .....	205
d) La democracia aclamativa .....	207
3.5 Defensa de la Constitución versus defensa de la demo- cracia .....	210

## Capítulo v

La defensa de la Constitución: teoría y praxis.....	215
1. Introducción .....	215
2. La creación del Tribunal Constitucional en Austria .....	217
2.1 Kelsen en la Asamblea Constituyente .....	218
2.2 Auge y caída de Kelsen y del Tribunal Constitucional austriaco .....	220
3. La propuesta democrática para superar la crisis de la Consti- tución: la justicia constitucional de Hans Kelsen .....	223
3.2 La teoría del legislador negativo .....	226
3.3 Justicia constitucional y democracia.....	228
4. La posición de Carl Schmitt: el Jefe del Estado como defen- sor de la Constitución.....	230
4.1 El control de constitucionalidad de las leyes en Weimar ...	231
4.2 La tesis de Schmitt: la incompatibilidad de la justicia constitucional con la división de poderes.....	233
4.3 La necesidad de defender la Constitución del Parla- mento .....	235

4.4 El Jefe del Estado como defensor de la Constitución: el poder neutro .....	237
5. La réplica de Kelsen.....	238
6. Schmitt en la Constitución de Weimar: los poderes presidenciales y la dictadura comisarial.....	245
6.1 La opción por un poder presidencial fuerte.....	246
6.2 Los poderes excepcionales en la República de Weimar: el art. 48 de la Constitución.....	249
6.3 La ponencia de Schmitt en Jena sobre la «dictadura comisarial» del Presidente del Reich .....	252
6.4 La mutación constitucional de 1930 y la extensión definitiva de los poderes presidenciales .....	257
6.5 La intervención contra Prusia y la sentencia del Tribunal de Estado de 25 de octubre de 1932.....	264
7. El legado de Kelsen y Schmitt en lo referente a la defensa de la Constitución.....	269
Epílogo .....	275
Bibliografía citada .....	287