

# ÍNDICE

|                                                                                                                  | <i>Páginas</i> |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------|
| PREFACIO .....                                                                                                   | 11             |
| CAPÍTULO I. INTRODUCCIÓN .....                                                                                   | 15             |
| 1. Objeto .....                                                                                                  | 15             |
| 2. Metodología .....                                                                                             | 23             |
| 3. Estructura .....                                                                                              | 29             |
| CAPÍTULO II. EL <i>IMPASSE</i> DE LA DIFERENCIA .....                                                            | 33             |
| 1. Introducción .....                                                                                            | 33             |
| 2. Dos nuevas jurisdicciones en la posguerra: el Tribunal Constitucional Federal y el Tribunal de Justicia ..... | 35             |
| 3. La protección de los derechos fundamentales en las Comunidades Europeas .....                                 | 40             |
| 3.1. La cuestión en los Tratados .....                                                                           | 40             |
| 3.2. La toma de conciencia del Tribunal de Justicia .....                                                        | 51             |
| 4. La resistencia alemana .....                                                                                  | 57             |
| 4.1. La génesis .....                                                                                            | 58             |
| 4.2. La articulación constitucional .....                                                                        | 67             |
| 4.3. La reacción europea .....                                                                                   | 80             |
| 5. El fin del <i>impasse</i> : la aceptación condicionada .....                                                  | 86             |
| CAPÍTULO III. TIEMPO DE SEPARACIÓN Y OBSERVACIÓN .....                                                           | 93             |
| 1. La configuración y el funcionamiento del modelo de separación ....                                            | 93             |
| 1.1. Significado y alcance del modelo de separación .....                                                        | 93             |
| 1.2. La función del Tribunal de Justicia en el modelo de separación .....                                        | 97             |
| 1.3. La constitucionalización indirecta del modelo de separación ...                                             | 99             |
| 1.4. El modelo de separación resiste las pruebas .....                                                           | 102            |
| 2. La emergente rivalidad entre las tres jurisdicciones de derechos fundamentales .....                          | 108            |

|                                                                                                                                             | <i>Páginas</i> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------|
| 2.1. El descubrimiento de la relevancia constitucional del Tribunal Europeo de Derechos Humanos .....                                       | 109            |
| 2.2. El creciente impacto constitucional de la jurisprudencia del Tribunal de Justicia .....                                                | 114            |
| 2.3. La maximización del control de constitucionalidad .....                                                                                | 123            |
| 3. El Tratado de Lisboa como punto de inflexión .....                                                                                       | 128            |
| 3.1. Las novedades del Tratado de Lisboa .....                                                                                              | 128            |
| 3.2. La sentencia del Tribunal Constitucional Federal sobre el Tratado de Lisboa: la transformación de la preocupación iusfundamental ..... | 132            |
| 4. La crisis del modelo de separación .....                                                                                                 | 139            |
| 4.1. Las primeras grietas .....                                                                                                             | 139            |
| 4.2. El golpe de gracia: la doctrina <i>Åkerberg Fransson/Melloni</i> .....                                                                 | 147            |
| 4.2.1. <i>El contenido de las sentencias Åkerberg Fransson y Melloni</i> .....                                                              | 148            |
| 4.2.2. La recepción en Alemania .....                                                                                                       | 153            |
| 5. Conclusión .....                                                                                                                         | 162            |
| <br>CAPÍTULO IV. EL REGRESO DE KARLSRUHE: EL CONTROL DEL RESPETO DE LA IDENTIDAD CONSTITUCIONAL .....                                       | <br>167        |
| 1. Introducción .....                                                                                                                       | 167            |
| 2. La fundamentación del control de la identidad constitucional .....                                                                       | 171            |
| 3. El funcionamiento del control de la identidad constitucional .....                                                                       | 176            |
| 3.1. La naturaleza y el alcance del control .....                                                                                           | 176            |
| 3.2. La indeterminación del parámetro de control .....                                                                                      | 179            |
| 4. Nuevas tensiones con el Derecho de la Unión .....                                                                                        | 181            |
| 4.1. La difícil compatibilidad con la primacía del Derecho de la Unión .....                                                                | 181            |
| 4.2. La interpretación unilateral del nivel de protección de la Unión ...                                                                   | 183            |
| 5. Valoración .....                                                                                                                         | 186            |
| 5.1. El significado de la sentencia de 15 de diciembre de 2015 para el ámbito de control del Tribunal Constitucional Federal .....          | 186            |
| 5.2. ¿Impacto inmediato en la jurisprudencia del Tribunal de Justicia? .....                                                                | 190            |
| 5.3. La reticencia posterior a controlar el respeto de la identidad constitucional .....                                                    | 191            |
| 6. Conclusión .....                                                                                                                         | 196            |
| <br>CAPÍTULO V. UNA NUEVA AMBICIÓN: LA RECONSTRUCCIÓN DEL ESPACIO IUSFUNDAMENTAL .....                                                      | <br>201        |
| 1. Introducción .....                                                                                                                       | 201            |
| 2. El criterio diferenciador .....                                                                                                          | 206            |
| 3. La aplicación de los derechos fundamentales de la Carta .....                                                                            | 211            |

|                                                                                                                                                  | <i>Páginas</i> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------|
| 3.1. La fundamentación de la nueva doctrina .....                                                                                                | 211            |
| 3.2. El Tribunal Constitucional Federal y la cuestión prejudicial .....                                                                          | 217            |
| 4. El retorno de los derechos fundamentales nacionales .....                                                                                     | 220            |
| 5. La Sala Segunda se pliega a la nueva doctrina .....                                                                                           | 225            |
| 5.1. La recepción .....                                                                                                                          | 226            |
| 5.2. La consolidación .....                                                                                                                      | 230            |
| 6. Consideración final .....                                                                                                                     | 233            |
| <br>CAPÍTULO VI. UN DOBLE DESAFÍO: GUARDIÁN DE LA CONSTITUCIÓN<br>Y GARANTE DE LA CARTA .....                                                    | <br>235        |
| 1. Introducción .....                                                                                                                            | 235            |
| 2. Un discurso federal para una concepción moderadamente pluralista ...                                                                          | 237            |
| 3. «Muerte o transfiguración» del viejo «orgullo y prejuicio» .....                                                                              | 241            |
| 4. El Tribunal Constitucional Federal como juez iusfundamental ordi-<br>nario de la Unión .....                                                  | 247            |
| 5. Ruptura y continuidad .....                                                                                                                   | 252            |
| 6. La incorporación de la Carta al canon constitucional de control co-<br>mo tendencia europea .....                                             | 259            |
| 7. Consideración final .....                                                                                                                     | 264            |
| <br>CAPÍTULO VII. UNA NUEVA TENSION CON EL DERECHO DE LA UNIÓN<br>EUROPEA .....                                                                  | <br>267        |
| 1. Introducción .....                                                                                                                            | 267            |
| 2. El pluralismo constitucional como idea inspiradora de la reconstruc-<br>ción del espacio iusfundamental .....                                 | 268            |
| 3. La regla de la aplicación preferente de los derechos fundamentales<br>nacionales .....                                                        | 274            |
| 4. El uso correcto del reenvío prejudicial .....                                                                                                 | 281            |
| 5. La reformulación de la doctrina del acto claro: ¿una soterrada rena-<br>cionalización de la interpretación de los derechos de la Carta? ..... | 284            |
| 6. Consideración final .....                                                                                                                     | 290            |
| <br>CAPÍTULO VIII. TRANSFORMACIONES JUDICIALES: BALANCE .....                                                                                    | <br>295        |
| 1. Resistir, repartir, compartir: tres estrategias sucesivas en defensa de<br>la jurisdicción constitucional .....                               | 295            |
| 2. La adaptabilidad del programa de control constitucional .....                                                                                 | 304            |
| 3. El autoempoderamiento del Tribunal Constitucional Federal y su le-<br>gitimidad .....                                                         | 309            |
| 3.1. El autoempoderamiento del Tribunal Constitucional Federal<br>como problema constitucional .....                                             | 309            |
| 3.2. La justificación del activismo europeo del Tribunal Constitucio-<br>nal Federal .....                                                       | 315            |

|                                                                                                 | <u>Páginas</u> |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------|
| 4. De la europeización de la justicia constitucional a la asunción de una función europea ..... | 336            |
| 5. Balance final .....                                                                          | 340            |
| <br>FUENTES CITADAS .....                                                                       | <br>345        |
| A. Bibliografía .....                                                                           | 345            |
| B. Legislación y jurisprudencia .....                                                           | 380            |
| B.1. Legislación .....                                                                          | 380            |
| B.2. Jurisprudencia .....                                                                       | 381            |