

INSTITUTO DE DERECHO COMPARADO  
UNIVERSIDAD NACIONAL AUTONOMA DE MEXICO

# LA JURISDICCION CONSTITUCIONAL DE LA LIBERTAD

CON REFERENCIA A LOS ORDENAMIENTOS ALEMAN, SUIZO Y AUSTRIACO

FOR

**MAURO CAPPELLETTI**

PROFESOR DE LA UNIVERSIDAD DE MACERATA

TRADUCCION

Y

ESTUDIO SOBRE LA JURISDICCION  
CONSTITUCIONAL MEXICANA

POR EL LIC.

**HECTOR FIX ZAMUDIO**

PROLOGO DEL DR.

**MARIANO AZUELA**

MINISTRO DE LA SUPREMA CORTE DE JUSTICIA

IMPRENTA UNIVERSITARIA  
MEXICO

LA JURISDICCION CONSTITUCIONAL  
DE LA LIBERTAD

Y

ESTUDIO SOBRE LA JURISDICCION  
CONSTITUCIONAL MEXICANA

PUBLICACIONES DEL INSTITUTO DE DERECHO COMPARADO

*SERIE B.—Estudios Comparativos, b) Estudios especiales, N° 4*

*Director: CÉSAR SEPÚLVEDA*

INSTITUTO DE DERECHO COMPARADO  
UNIVERSIDAD NACIONAL AUTONOMA DE MEXICO

# LA JURISDICCION CONSTITUCIONAL DE LA LIBERTAD

CON REFERENCIA A LOS ORDENAMIENTOS ALEMAN, SUIZO Y AUSTRIACO

POR

**MAURO CAPPELLETTI**

PROFESOR DE LA UNIVERSIDAD DE MACERATA

\* TRADUCCION

y

ESTUDIO SOBRE LA JURISDICCION  
CONSTITUCIONAL MEXICANA

POR EL LIC.

HECTOR FIX ZAMUDIO,

PROLOGO DEL DR.

**MARIANO AZUELA**

MINISTRO DE LA SUPREMA CORTE DE JUSTICIA

IMPRENTA UNIVERSITARIA  
MEXICO, 1961

La edición italiana fue publicada  
bajo los auspicios de la  
*Associazione fra gli Studiosi del Processo Civile*

Reservados todos los derechos  
por la  
UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO  
Ciudad Universitaria  
Copyright © 1961

UNIVERSIDAD NACIONAL  
AUTONOMA DE MEXICO

DIRECCIÓN GENERAL DE PUBLICACIONES

Impreso y hecho en México  
*Printed and made in Mexico*

|               |              |
|---------------|--------------|
| PRÓLOGO ..... | Pág.<br>XIII |
|---------------|--------------|

### INTRODUCCIÓN

|                                                                                                                                                                                                                                                                       |    |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1. Razón del presente estudio (observaciones sobre la necesidad del establecimiento en el ordenamiento jurídico italiano, de una "jurisdicción constitucional de la libertad", para hacer efectivos los derechos fundamentales).....                                  | 1  |
| 2. La <i>Verfassungsbeschwerde</i> en la Ley de 12 de marzo de 1951 sobre el Tribunal Federal Constitucional Alemán y referencia a la institución similar prevista pero no realizada en la Constitución de la <i>Paulskirche</i> (Iglesia de San Pablo) de 1849. .... | 14 |

### CAPÍTULO I

#### PRECEDENTES SUIZOS HISTÓRICOS Y VIGENTES DE LA *VERFASSUNGSBESCHWERDE* (LA "*STAATSRECHTLICHE BESCHWERDE*" CONTRA LOS ACTOS LEGISLATIVOS, EJECUTIVOS Y JURISDICCIONALES DE LAS AUTORIDADES CANTONALES)

|                                                                                                                                                                                                                                              |    |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 3. El recurso constitucional ante un Tribunal Federal en los proyectos de Kasimir Pfyffer, de Pellegrino Rossi y de James Fazy, y su primera realización, prácticamente ineficaz, en el artículo 105 de la Constitución federal de 1848..... | 17 |
| 4. La protección de los derechos constitucionales del ciudadano, realizada por el Consejo y por la Asamblea Federales mediante recurso del interesado, según la Constitución Suiza de 1848.....                                              | 18 |
| 5. El recurso de derecho público en la Constitución de 1874. Sus relaciones (estructura), con referencia especial a la relación de "derecho de igualdad-obligación de equidad".....                                                          | 19 |
| 6. Su dialéctica (funcionamiento).....                                                                                                                                                                                                       | 27 |
| 7. Los efectos del recurso.....                                                                                                                                                                                                              | 28 |

### CAPÍTULO II

#### PRECEDENTES AUSTRIACOS, HISTÓRICOS Y VIGENTES DE LA *VERFASSUNGSBESCHWERDE* (LA *BESCHWERDE* CONTRA LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS)

|                                                                                                                |    |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 8. La <i>Beschwerde</i> en la <i>Dezemberverfassung</i> de 1867; sus límites objetivos.....                    | 31 |
| 9. Sus límites subjetivos, el proceso y la eficacia simplemente declarativa de la decisión de acogimiento..... | 33 |

|                                                                                                                          | Pág. |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 10. La <i>Beschwerde</i> en la Constitución de 1920-1929, puesta en vigor nuevamente en 1946; su eficacia casatoria..... | 33   |
| 11. Su estructura y funcionamiento.....                                                                                  | 35   |

### CAPÍTULO III

#### LA VERFASSUNGSBESCHWERDE EN EL REINO Y EN EL ESTADO LIBRE DE BAVIERA

|                                                                                                                                                                                         |    |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 12. La <i>Verfassungsbeschwerde</i> como recurso del ciudadano ante la Dieta, en la Constitución del Reino de Baviera de 1818.....                                                      | 39 |
| 13. La <i>Verfassungsbeschwerde</i> en la Constitución de Bamberg de 1919; estructura y funcionamiento.....                                                                             | 40 |
| 14. Eficacia no casatoria de la sentencia y sus efectos sobre el objeto del recurso..                                                                                                   | 44 |
| 15. La <i>Verfassungsbeschwerde</i> en la Constitución de 1946; su influencia sobre el legislador federal.....                                                                          | 46 |
| 16. Sus límites objetivos en relación con los derechos tutelados.....                                                                                                                   | 46 |
| 17. (Continúa) y en relación con los actos impugnables.....                                                                                                                             | 49 |
| 18. Su reglamentación procesal.....                                                                                                                                                     | 50 |
| 19. Interpretación de las disposiciones sobre los efectos de la decisión de acogimiento: <i>a)</i> en relación con los actos administrativos (se afirma su eficacia constitutiva) ..... | 53 |
| 20. (Continúa) <i>b)</i> y en relación con los actos jurisdiccionales (se niega su eficacia casatoria).....                                                                             | 54 |
| 21. La institución bávara de la <i>Popularklage</i> y descripción de la <i>Richterklage</i> (también en relación con el derecho federal alemán).....                                    | 58 |

### CAPÍTULO IV

#### LA VERFASSUNGSBESCHWERDE EN LA REPÚBLICA FEDERAL ALEMANA

|                                                                                                                                                                                                                                  |    |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 22. La Ley de 12 de marzo de 1951 (en nota, indicaciones sobre la composición del <i>Bundesverfassungsgericht</i> ); naturaleza no constitucional del derecho de acción. ....                                                    | 63 |
| 23. Los derechos constitucionales tutelados: no todos los <i>verfassungsmässige Rechte</i> ; la "concretización creadora" de las disposiciones sobre derechos del hombre, por la jurisdicción constitucional de la libertad..... | 66 |
| 24. Los actos respecto de los cuales se efectúa la tutela: actos legislativos, de gobierno, administrativos y jurisdiccionales, de autoridades federales y estatales; el recurso contra comportamientos omisivos.....            | 70 |
| 25. Legitimación e interés para obrar (en nota: la teoría del interés para obrar, entendido como causa, en el ámbito de la teoría del abuso del derecho).....                                                                    | 71 |
| 26. Carácter subsidiario del recurso constitucional y excepciones a esta regla....                                                                                                                                               | 76 |
| 27. El proceso con una sola parte; los llamados "terceros interesados".....                                                                                                                                                      | 77 |
| 28. La relación de autonomía procesal y material entre la <i>Verfassungsbeschwerde</i> federal y las instituciones locales de carácter similar.....                                                                              | 79 |
| 29. Término para recurrir y requisitos de la interposición.....                                                                                                                                                                  | 81 |

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                               | Pág. |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 30. Proceso de tipo inquisitorio (el principio de la <i>Offizialmaxime</i> ).....                                                                                                                                                                                                                                                                                             | 82   |
| 31. Examen sumario preliminar (sobre el proceso y sobre el fondo) y providencias cautelares. ....                                                                                                                                                                                                                                                                             | 84   |
| 32. El pronunciamiento del Tribunal Constitucional Federal.....                                                                                                                                                                                                                                                                                                               | 85   |
| 33. Efectos del pronunciamiento; análisis de las disposiciones que los regulan:<br>a) disposiciones generales.....                                                                                                                                                                                                                                                            | 86   |
| 34. (Continúa) b) disposiciones relativas al recurso contra actos legislativos (eficacia declarativa, retroactiva y general de la resolución de acogimiento; iguales efectos cuando el recurso de legitimidad constitucional de la ley, es conocido en vía incidental por el Tribunal Constitucional.....                                                                     | 88   |
| 35. (Continúa) efectos reflejos de la resolución de inconstitucionalidad de la ley sobre sentencias penales de condena (es admisible la <i>Wiederaufnahme des Verfahrens</i> ) y sobre otras resoluciones jurisdiccionales, ya sea con carácter de cosa juzgada, o administrativas (es inadmisibles su ejecución); excluyéndose toda forma de resarcimiento o reparación..... | 91   |
| 36. (Continúa) c) preceptos relativos al recurso contra actos jurisdiccionales y administrativos (eficacia casatoria de la decisión de acogimiento).....                                                                                                                                                                                                                      | 94   |
| 37. Casación con y sin reenvío.....                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                           | 96   |
| 38. La relación entre la función del recurso, su estructura y los efectos de la resolución; se afirma la naturaleza de jurisdicción voluntaria del proceso constitucional de la libertad.....                                                                                                                                                                                 | 97   |
| 39. <i>Ne bis in idem</i> .....                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                               | 103  |

## CAPÍTULO V

LINEAMIENTOS DE LA *VERFASSUNGSBESCHWERDE* INTRODUCIDA ÚLTIMAMENTE EN LOS ESTADOS DE RENANIA-PALATINADO Y HESSE

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                           |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 40. Ausencia de precedentes locales.....                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  | 105 |
| 41. Los dos tipos de "recurso constitucional" introducidos por la Constitución de Rheinland-Pfalz de 1947: a) el recurso constitucional proponible únicamente en vía incidental (contra actos legislativos y administrativos) y b) la <i>Verfassungsbeschwerde</i> como recurso proponible en vía principal contra las resoluciones de socialización..... | 106 |
| 42. La <i>Verfassungsbeschwerde</i> en la Ley de 12 de diciembre de 1947 sobre el <i>Staatsgerichtshof</i> de Hesse; su estructura y efectos.....                                                                                                                                                                                                         | 108 |

## CONCLUSIONES

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                   |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 43. Fines y efectos metajurídicos de la institución: la <i>Verfassungsbeschwerde</i> como "coronamiento del Estado de Derecho". La exigencia ética y económica de la igualdad y dignidad humanas, como causa (elemento) de todo acto de imperio; el acto arbitrario como abuso del poder (acto ilícito), sujeto al conocimiento de la justicia constitucional de la libertad..... | 111 |
| BIBLIOGRAFÍA .....                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                | 121 |

## ESTUDIO SOBRE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL MEXICANA

|                                                                                                                                                                                                                                                                                              | <i>Pág.</i> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 1. Planteamiento del problema.....                                                                                                                                                                                                                                                           | 131         |
| 2. Naturaleza y límites de la jurisdicción constitucional en el ordenamiento mexicano. ....                                                                                                                                                                                                  | 133         |
| 3. Defensa de la Constitución y garantías constitucionales.....                                                                                                                                                                                                                              | 138         |
| 4. El juicio de amparo como la máxima garantía jurisdiccional de la Constitución Mexicana.....                                                                                                                                                                                               | 141         |
| 5. Breve relación de antecedentes históricos.....                                                                                                                                                                                                                                            | 144         |
| 6. Evolución y transformación del amparo.....                                                                                                                                                                                                                                                | 161         |
| 7. Triple estructuración procesal del amparo.....                                                                                                                                                                                                                                            | 176         |
| 8. El amparo como garantía de los derechos de libertad.....                                                                                                                                                                                                                                  | 177         |
| 9. El amparo como juicio de legitimidad constitucional de las leyes.....                                                                                                                                                                                                                     | 180         |
| 10. El amparo como casación.....                                                                                                                                                                                                                                                             | 193         |
| 11. Naturaleza procesal del amparo.....                                                                                                                                                                                                                                                      | 201         |
| 12. Diversos procedimientos en el amparo: <i>a)</i> El amparo indirecto o bi-instancial. <i>b)</i> El amparo directo o uni-instancial. <i>c)</i> El amparo ante los Tribunales Colegiados de Circuito. <i>d)</i> El amparo ante el superior del Tribunal que haya cometido la violación..... | 204         |
| 13. El beneficio cautelar de la suspensión de los actos reclamados. Naturaleza y efectos.....                                                                                                                                                                                                | 211         |
| 14. La sentencia de amparo.....                                                                                                                                                                                                                                                              | 221         |
| 15. La suplencia de la queja.....                                                                                                                                                                                                                                                            | 228         |
| 16. Naturaleza y efectos de la jurisprudencia de la Suprema Corte de Justicia..                                                                                                                                                                                                              | 234         |
| BIBLIOGRAFÍA esencial y reciente sobre la Jurisdicción Constitucional Mexicana..                                                                                                                                                                                                             | 237         |

SE ACABO DE IMPRIMIR ESTE LIBRO  
EL DIA 24 DE JUNIO DE 1961, EN LOS  
TALLERES DE *UNION GRAFICA, S. A.*,  
AV. DIVISION DEL NORTE, 1521, ME-  
XICO, D. F. LA EDICION CONSTA DE  
2,000 EJEMPLARES.