

TRATADO ELEMENTAL
DE
DERECHO POLÍTICO
COMPARADO

✓
TRATADO ELEMENTAL

DE

DERECHO POLÍTICO COMPARADO

TEORÍA GENERAL DEL ESTADO MODERNO Y SU DERECHO CONSTITUCIONAL

POR

TOMÁS ELORRIETA Y ARTAZA

Catedrático por oposición de Derecho político español
comparado con el extranjero en la Facultad de Derecho de la Universidad
de Salamanca

**U.N.A.M.
MARIO DE LA CUEVA**



MADRID

HIJOS DE REUS, EDITORES

Cañizares, num 9 duplicado

1916

ES PROPIEDAD



MADRID HIJOS DE REUS, IMPRESORES

Ronda de Atocha, 15, centro

ÍNDICE

Páginas

PROLOGO

V

PARTE PRIMERA

Teoría general del Estado

CAPITULO PRIMERO

EL ESTADO

- I Concepto del Estado Estudios teóricos y prácticos del Estado Los tipos de las instituciones Caracteres del Estado universal El poder superior de dominación —II Doctrina de Jellinek sobre el poder originario de dominación Doctrina del Estado como sociedad organizada para el derecho Las teorías pacifistas y el Estado —III El Estado moderno Sus principales caracteres El territorio La Nación La soberanía Límites del poder del Estado El Estado como actividad social Plan de esta obra

1

CAPITULO II

LA NACION

- I Diversas doctrinas sobre la Nación Si la Nación es una unidad étnica Si es una unidad filológica Si es una unidad religiosa Si es una unidad geográfica Si es una unidad económica Si es una unidad política Concepto de la Nación El sentimiento nacional y el sentimiento patrio —II Factores que han contribuido al desarrollo del sentimiento nacional La raza La religión La lengua y el arte La geografía Los intereses económicos —III La tradición El consentimiento de los habitantes Formación histórica de

las naciones El principio de las nacionalidades El Estado nacional Ideas de Burgess Influencia de las naciones en la civilizacion —IV Doctrinas disolventes de la Nacion El hervetismo El internacionalismo pacifista El egoismo La Nacion y las demas formaciones sociales Porvenir de la Nacion .	11
---	----

CAPITULO III

EL TERRITORIO DEL ESTADO

I Naturaleza del territorio Clases de territorios Territorio politico Territorio comercial El <i>condominium</i> El protectorado colonial Los territorios arrendados El <i>hinterland</i> Las zonas neutras Limites de los territorios Fronteras naturales y artificiales —II Problemas internacionales planteados por el territorio La libertad de los mares Mares territoriales Mares litorales Los estrechos Los rios y lagos El dominio aereo La telegrafia sin hilos Acuerdos del Instituto de Derecho internacional La extraterritorialidad	25
---	----

CAPITULO IV

LA SOBERANIA DEL ESTADO

I Concepto de la soberania Juicio de Dicey sobre la soberania del Parlamento ingles La soberania del Estado frances Los Estados federales El <i>Imperium</i> y el <i>dominium</i> Limites internos y externos de la soberania —II Base del Poder publico La obediencia al Estado Doctrinas que explican este hecho Teoria de Bryce La indolencia La deferencia La simpatia El miedo La razon Desenvolvimiento actual de la obediencia politica	33
--	----

CAPITULO V

LOS FINES DEL ESTADO

I Diversas doctrinas sobre este problema Limites de la actividad del Estado Relatividad de los fines del Estado Fines que cumple actualmente el Estado Defensa de su existencia La realizacion del derecho Actividad social del Estado Fines comunes al Estado y a las instituciones privadas La descentralizacion de servicios —II Fin supremo del Estado Justificacion de la existencia del Estado Doctrina de Aristoteles Ideas de Burgess El problema de la legitimidad de las Autoridades constituidas	43
---	----

CAPITULO VI

EL INDIVIDUALISMO, EL SOCIALISMO Y EL INTERVENCIONISMO

- I Importancia politica actual de los problemas economicos Su influencia en la vida del Estado Intervencionismo e imperialismo Doctrinas individualistas Principios del individualismo Influencia del individualismo en la produccion industrial Influencia del individualismo en la vida de los trabajadores Reaccion contra el individualismo —II Doctrinas socialistas El marxismo El revisionismo El fabianismo El sindicalismo El laborismo —III Doctrinas intervencionistas La actividad intervencionista del Estado Principios en que se apoya El derecho al trabajo Instituciones establecidas en algunos Estados en relacion con la citada aspiracion de los trabajadores Influencia de esas instituciones en las luchas sociales

51

CAPITULO VII

EL IMPERIALISMO

- Caracteres principales del imperialismo Causas del movimiento imperialista Opinion del Principe de Bulow Diferencias entre el imperialismo moderno y los proyectos antiguos de dominacion universal Doctrinas contrarias al imperialismo Critica de la doctrina del Derecho a la independencia de los pueblos barbaros Critica del pacifismo Porvenir del imperialismo

61

CAPITULO VIII

LOS MEDIOS ECONOMICOS —EL EJERCITO

- I Los medios del Estado Medios materiales Contribuciones publicas El principio de la universalidad y el de la progresividad Relacion de estos principios con las doctrinas individualistas y sociales Bienes del Estado Eficacia de los servicios publicos El credito publico —II Los medios personales Medios voluntarios y obligatorios Critica de las doctrinas contrarias al Ejercito El Ejercito como fuente de idealismo El Ejercito y el caracter del hombre El Ejercito y la educacion fisica y moral El Ejercito y la libertad El Ejercito y la democracia El militarismo

67

PARTE SEGUNDA

Principios generales del Derecho constitucional

CAPITULO IX

EL DERECHO CONSTITUCIONAL

- I El Estado de Derecho Principales manifestaciones de este principio El derecho publico y el derecho privado Clasificaciones del derecho publico —II Derecho constitucional en sentido material y en sentido formal Las fuentes del derecho constitucional Las Constituciones Las leyes constitucionales Las Constituciones rígidas y flexibles El derecho pretorio El derecho consuetudinario La *Common law* Las convenciones constitucionales Su naturaleza jurídica Garantias de las convenciones constitucionales — III El metodo de la legislacion comparada Sus aplicaciones al derecho constitucional

75

CAPITULO X

LA LIBERTAD INDIVIDUAL

- I Concepto de la libertad individual La libertad individual en el mundo antiguo En la Edad Media En la monarquia absoluta Las doctrinas del estado de naturaleza y del pacto social Las doctrinas sociales del derecho Diferencias entre las doctrinas individualistas y las sociales —II Las declaraciones de derechos y las leyes politicas Los derechos de la igualdad civil Los derechos de la libertad civil la libertad material y la libertad moral Los derechos de la libertad politica El derecho de resistencia a la opresion La resistencia a las leyes injustas La resistencia a los actos ilegales de las Autoridades gubernativas —III Las garantias de los derechos individuales Garantias contra el Poder legislativo Garantias contra las Autoridades gubernativas Particularidades de la legislacion inglesa Las garantias sociales La suspension de las garantias constitucionales —IV Los derechos sociales Su concepto Indicacion de las obligaciones positivas que cumplen los Estados Desenvolvimiento futuro de los derechos sociales

87

CAPITULO XI

LA DIVISION DE PODERES

I Los organos del Estado Su clasificacion Sistema de la division de Poderes Doctrina de Locke Teoria de Montesquieu Ideas dominantes en la Asamblea Nacional francesa Principios aceptados por las Constituciones modernas Transformacion operada en estos principios al ser aplicados en la practica —II Las funciones juridicas del Estado Su concepto y clasificacion Distincion entre las funciones en sentido material y las funciones en sentido formal Los Poderes en el derecho moderno Caracteristicas del Poder legislativo, del ejecutivo y del judicial Otros Poderes organizados en algunos Estados Referencia de las doctrinas relativas al Poder armonico y al Poder gubernamental Doctrina que niega la independencia del Poder judicial

105

CAPITULO XII

EL PARLAMENTO

I Naturaleza representativa del Parlamento La representacion civil y la representacion politica Origen y desenvolvimiento del sistema representativo Funciones del Parlamento —II Sistema bicameral Opiniones de Bryce y Esmein Sistema unicameral Ideas de Franklin y Sieyes Critica de ambos sistemas —III La Camara de Diputados El sufragio universal Estados que lo han aceptado Estados que no lo han admitido aun El sufragio como funcion y como derecho —IV La cuestion del sufragio de la mujer Factores que han contribuido al movimiento feminista El individualismo La abolicion de la esclavitud La miseria economica Exposicion y critica de los argumentos empleados contra el feminismo Estado del problema en las legislaciones vigentes Consideracion especial del estado de la cuestion en España —V Sufragio directo e indirecto —VI Distritos uninominales y escrutinio de lista —VII El regimen de mayorias y la representacion proporcional Inconvenientes del regimen de mayorias Ventajas de la representacion proporcional El voto restringido El voto acumulativo El sistema del cociente electoral El sistema de la concurrencia de listas Sistema de d'Hondt Su funcionamiento en Belgica —VIII La Camara Alta Sistema democratico Sistema aristocratico Sistema de la competencia Sistema federal Sistema corporativo La representacion de los intereses sociales Examen

de las ideas en que se apoya Observaciones de Ostrogorski y Esmein Solucion democratica del problema de la organizacion bicameral —IX Renovacion total y parcial de las Camaras — X Privilegios de los miembros de las Camaras La inviolabilidad y la inmunidad parlamentarias El sueldo de los representantes parlamentarios La incapacidad para desempeñar otras funciones XI El *referendum* y la iniciativa popular Exposicion del *referendum* Sus antecedentes historicos en Francia Legislacion vigente en Suiza La iniciativa popular Su desenvolvimiento en Suiza Aplicacion del *referendum* y la iniciativa en los Estados Unidos El *referendum* consultivo La iniciativa popular en el sistema de Des Moines Critica del *referendum* Efectos practicos de dicha institucion

115

CAPITULO XIII

EL PODER EJECUTIVO

- I Concepto del Poder ejecutivo Naturaleza de los actos que realiza Doctrina de O Mayer El Gobierno —II Sistema individual y sistema colegiado del Poder ejecutivo Los Ministros La inviolabilidad del Jefe del Estado y la responsabilidad ministerial — III Evolucion historica de este principio En el Derecho romano En el Derecho germano En el absolutismo La responsabilidad penal de los Ministros en la historia inglesa Sistema constitucional Ideas del Sr Conde Luis —IV Diversas clases de responsabilidad ministerial —V La responsabilidad penal de los Ministros Sistemas relativos al Tribunal que debe juzgar a los Ministros Sistema legislativo Sistema judicial Sistema del Tribunal especial —VI Determinacion de la criminalidad de los actos ministeriales Sistema arbitrario Sistema legal Consideracion especial de la legislacion española —VII La responsabilidad civil de los Ministros Doctrina legal inglesa Sistema implantado en Francia y Alemania Legislacion española Estudio comparado de dichas doctrinas —VIII La responsabilidad politica de los Ministros Su desenvolvimiento actual Sus diversas manifestaciones

151

CAPITULO XIV

EL PODER JUDICIAL

- I Concepto del Poder judicial Diferencia entre la funcion judicial y el Poder judicial Desenvolvimiento historico del Poder judicial Independencia de la accion judicial Caracteres de la accion judi-

cial Subordinación del Poder judicial a la ley Superioridad del Poder judicial sobre el ejecutivo Sistemas relativos a la competencia del Poder judicial Sistema ingles Sistema frances Sistema intermedio El Poder judicial y la libertad individual —II Organización del Poder judicial Jueces de derecho y Jueces de hecho Diferencias entre el hecho y el derecho Sistemas para la designación de Jueces Sistemas electivos Sistema de nombramiento por el Poder ejecutivo La inamovilidad de los Jueces La responsabilidad judicial —III Organización del Jurado Ventajas del Jurado Inconvenientes del Jurado en materia civil La lenidad del Jurado La corrupcion en el Jurado Funcion de educacion social del Jurado Ideas del Sr Azcarate

169

CAPITULO XV

EL PARLAMENTARISMO Y EL SISTEMA IMPERIAL

- I Caracteres principales del parlamentarismo Idea fundamental que encarna este sistema Desenvolvimiento historico del parlamentarismo Estados en que se halla establecido —II Caracteres principales del sistema imperial Idea en que se funda este sistema Pueblos que han aceptado este regimen —III La guerra europea y los sistemas citados —IV El sistema parlamentario en Inglaterra Designacion del Gabinete Determinacion de la politica general El primer Ministro Relaciones entre el Gabinete y la Corona, deberes mutuos de ambas instituciones Mision que cumple la Corona —V El sistema imperial en Alemania Responsabilidad de los Ministros Politica personal del Poder Real Relaciones entre el Parlamento y el Poder Real El Canciller y el Emperador Homogeneidad de la politica del Canciller y los Ministros El Canciller y el Parlamento —VI Critica del Parlamentarismo La ignorancia de las mayorias La educacion politica inglesa La Universidad inglesa Defectos de los partidos politicos Sus ventajas Influencia de la elocuencia en la politica El parlamentarismo y la libertad —VII Critica del sistema imperial Tendencia al absolutismo El sistema imperial y el Gobierno de los competentes La Universidad alemana y la inglesa Robustecimiento de la autoridad La fuerza del Ejército —VIII Principios opuestos que encarnan ambos sistemas Modernas corrientes de la ciencia politica

181

CAPITULO XVI

EL SISTEMA PRESIDENCIAL Y EL DIRECTORIAL
REGIMEN POLITICO DE ESPAÑA

- I Caracteres del sistema presidencial Forma en que actua en los Estados Unidos Funcionamiento de las Camaras Organizacion del Poder ejecutivo —II Critica de este sistema Juicio de Bagehot Ideas de Bryce Comentarios de Wilson —III El sistema directorial Sus caracteres principales Su funcionamiento en Suiza —IV Critica de este sistema Opinion de Esmein —V Regimen politico de España Sus principales caracteres Analogias entre el sistema español y el regimen de Inglaterra en el siglo XVIII Critica de este sistema

207

CAPITULO XVII

LA MONARQUIA Y LA REPUBLICA

- I Concepto de la Monarquia y la Republica Examen de la doctrina clasica relativa a estos sistemas politicos Teoria de Jellinek —II Trascendencia social de ambos sistemas —III Clasificacion de las Monarquias —IV Clasificacion de las Republicas —V Valor relativo de ambos sistemas Observaciones de Bagehot sobre las ventajas de la Monarquia Ideas del Sr Sanchez de Toca Indicaciones de L Lowell sobre el mismo asunto —VI Ventajas de la Republica segun los republicanos clasicos La Republica como organizacion social Palabras de M F Buisson

223

CAPITULO XVIII

EL UNITARISMO Y EL FEDERALISMO

- I Planteamiento del problema —II El unitarismo La centralizacion La desconcentraci6n administrativa La descentralizacion local La descentralizacion de servicios —III El federalismo Condiciones sociales necesarias para la formacion de un Estado federal Caracteres de los Estados federales Consideracion especial del regimen federal de los Estados Unidos, Suiza y Alemania —IV Diferencias entre la confederacion de Estados y el Estado federal Doctrina de Laband —V Comparacion entre los Estados federales y los unitarios —VI Ventajas e inconvenientes de ambos sistemas Debilidad de los Estados federales Tendencia unificadora de la legislacion El movimiento regionalista en los Estados unitarios El federalismo economico Crisis actual del problema

235

CAPITULO XIX

LOS FUNCIONARIOS PUBLICOS

- I Los organos secundarios del Estado —II Doctrinas relativas al concepto del funcionario —III Doctrinas referentes a la condicion juridica del funcionario —IV El Estatuto de los funcionarios Opinion de Duguit Observaciones de Busquet —V La huelga de los funcionarios —VI Las Asociaciones de los funcionarios 249

CAPITULO XX

ORGANIZACION MUNICIPAL

- I Problemas municipales —II El Gobierno central y la esfera municipal —III La municipalizacion de servicios —IV Constitucion de los organos locales —V Consideracion especial de la evolucion del regimen municipal en los Estados Unidos —VI El espiritu municipal 261

CAPITULO XXI

LOS PARTIDOS POLITICOS

- I Dificultades que encierra el estudio de los partidos politicos Naturaleza de los partidos Ideas del Sr Azcarate Juicios de M G Tarde —II Diferencias entre los partidos y los clanes, las castas y las clases sociales Diferencias entre los partidos y las religiones y las escuelas cientificas y artisticas Semejanzas de los partidos con las organizaciones militares El tono social de los partidos —III Clasificacion de los partidos Clasificaciones de Bluntschli y de Loria Observaciones de Lord Macaulay —IV Las luchas de los partidos Sus caracteres actuales Transformacion operada en la epoca moderna en las relaciones entre los partidos Accion que los partidos ejercen en los pueblos —V Critica de los partidos Ideas de Ibsen Doctrina de Ostrogorski Juicios de Wilson, Lowell y Sidney Low 283