

*Eloy García López
Carlos Ariel Sánchez Torres
–editores académicos–*

Pensamiento republicano y derecho constitucional.

**El problema de la irreelegibilidad en las
democracias contemporáneas**

IRreelegibilidad

Irreelegibilidad



Colección Textos de Jurisprudencia



UR



Pensamiento republicano y derecho constitucional.

El problema de la irreelegibilidad en las democracias contemporáneas



Pensamiento republicano y derecho constitucional.

El problema de la irreelegibilidad en las democracias contemporáneas

Eloy García López
Carlos Ariel Sánchez Torres
—editores académicos—



COLECCIÓN TEXTOS DE JURISPRUDENCIA

© 2007 Editorial Universidad del Rosario
© 2007 Universidad Colegio Mayor de Nuestra Señora del Rosario, Facultad de Jurisprudencia
© 2007 Eloy García López, Carlos Ariel Sánchez Torres, Francisco Javier Bobillo de la Peña,
Eduardo Cifuentes Muñoz, Javier Corcuera Atienza, Giovanni Cordini,
Germán Fernández Farreres, Emiliano García Coso, José Joaquim Gomes Canotilho,
Joaquín González Ibañez, Javier López de Goicoechea, José-Leandro Martínez-Cardós Ruiz,
Miryam Martínez García, Fernando Maura Barandiarán, José Ramón Parada Vázquez,
Eduardo Roza Acuña, José Antonio Sarmiento Méndez.

ISBN: 978-958-8298-83-2

Primera edición: Bogotá D.C., octubre de 2007
Coordinación editorial: Editorial Universidad del Rosario
Corrección de estilo: Leonardo Holguín Rincón
Diseño de cubierta: Antonio Alarcón
Diagramación: Ángel David Reyes
Impresión: Servigraphic Ltda.
Editorial Universidad del Rosario
Calle 13 N° 5-83 • Tels.: 336 6582/83-243 2380
Correo electrónico: editorial@urosario.edu.co

Todos los derechos reservados.
Esta obra no puede ser reproducida sin el permiso previo escrito
de la Editorial Universidad del Rosario

Pensamiento republicano y derecho constitucional. El problema de la irreelegibilidad en las
democracias contemporáneas / Editores Eloy García López y Carlos Ariel Sánchez Torres.
—Facultad de Jurisprudencia. Bogotá: Editorial Universidad del Rosario, 2007.
294 p.—(Colección Textos de Jurisprudencia).

ISBN: 978-958-8298-83-2

Derecho constitucional – Estados Unidos / Derecho constitucional – España /
Partidos políticos – Aspectos jurídicos / Derecho constitucional – Italia / Elecciones /
Reelección presidencial / I. Título / II. Serie.

324.6 SCDD 20

Impreso y hecho en Colombia
Printed and made in Colombia

CONTENIDO

Introducción	12
<i>Los editores</i>	

Algunas consideraciones de la terminología al uso en materia de elegibilidad	14
<i>Eloy García López</i>	

Primera parte Ponencias

Aproximación histórica a la prohibición de reelección o redesignación en los cargos públicos	18
<i>José-Leandro Martínez-Cardós Ruiz</i>	
Bibliografía.....	23

La irreelegibilidad como mecanismo institucional de la democracia republicana: su recepción en el Estado constitucional de partidos.....	25
<i>Eloy García López</i>	

Introducción	25
1. El lugar de la irreelegibilidad en la teoría constitucional.....	29
A. La irreelegibilidad en los orígenes del derecho constitucional de los modernos	29
Irreelegibilidad y <i>cheks and balances</i> . La prohibición de repetir mandatos del presidente en el derecho constitucional norteamericano.....	29
La irreelegibilidad como corolario de la <i>virtù republicana</i> : el debate Thouret-Robespierre de mayo de 1791.....	34
B. Irreelegibilidad y forma de gobierno: la irreelegibilidad como inelegibilidad	48
2. La configuración de la inelegibilidad en el derecho español a través de lo dispuesto en los artículos 23.2 y 70 de la Constitución	50

A.	Tipología constitucional de la inelegibilidad	50
B.	La inelegibilidad en sentido estricto: naturaleza y alcance jurídico de la institución	52
C.	Las figuras conexas a la inelegibilidad	58
	La incapacitación e inhabilitación judicial	58
	La incompatibilidad parlamentaria.....	61
3.	La irreelegibilidad como inelegibilidad y su encaje en la democracia constitucional de partidos.....	63
A.	Recapitulación: la caracterización jurídico-constitucional de la prohibición de ser reelegido como supuesto de inelegibilidad.....	63
B.	La irreelegibilidad como figura constitucional de excepción y su justificación en el Estado de partidos	64
	Bibliografía.....	66

	Observaciones a las propuestas de relatorías de Eloy García.....	68
	<i>José Joaquim Gomes Canotilho</i>	
	Planteamiento del problema	68
	La partícula <i>in</i> : valor y desvalor político	69
	Valores jurídicos y derechos fundamentales.....	72
	Bibliografía.....	73

	Inelegibilidad y límite temporal a los mandatos electorales en Italia. Algunas consideraciones constitucionales	74
	<i>Giovanni Cordini</i>	
1.	Breve desarrollo histórico y algunas referencias comparadas. Del mandato imperativo a la representación parlamentaria: la categoría jurídica de inelegibilidad	74
2.	La “derogación” de principios constitucionales establecida por la XIIIª disposición transitoria y final de la Constitución Italiana para los miembros y descendientes de la Casa de Saboya.....	77
3.	Inelegibilidad y límites a la reelección.....	79
4.	Prohibiciones constitucionales y condiciones para la reelección	82
5.	El <i>conflitti d’interesse</i> y la inelegibilidad	83
6.	Las limitaciones establecidas al mandato de los presidentes de las regiones, las provincias y los alcaldes.....	88

7. El límite constitucional establecido a la reelección de los miembros del Consejo Superior de la Magistratura	92
8. La prohibición de reelección impuesta a los jueces constitucionales	93
9. Los rectores de las universidades estatales y otros cargos académicos	94
10. Conclusiones	95
Bibliografía	97

Inelegibilidad e irreelegibilidad en el derecho público

latinoamericano	99
<i>Eduardo Rozo Acuña</i>	
Introducción	99
1. Inelegibilidad e irreelegibilidad en México y Centroamérica.....	100
1.1. México.....	100
1.2. Costa Rica	101
1.3. El Salvador.....	102
1.4. República de Honduras	103
1.5. República de Guatemala.....	103
1.6. República de Nicaragua.....	104
1.7. República de Panamá	105
2. Inelegibilidad e irreelegibilidad en los países de la Comunidad Andina	105
2.1. República Bolivariana de Venezuela.....	106
2.2. República de Colombia.....	107
2.3. República de Ecuador	108
2.4. República de Bolivia	109
2.5. República de Perú.....	109
3. Inelegibilidad e irreelegibilidad en los países del Mercosur	110
3.1. República Argentina	110
3.2. República Federal de Brasil	111
3.3. República de Chile	112
3.4. República Oriental de Uruguay	112
3.5. República de Paraguay	113
Conclusiones	113
Bibliografía.....	117

Reelegibilidad presidencial en América Latina	118
<i>Francisco Javier Bobillo de la Peña</i>	
Introducción	118
1. Reformas constitucionales y tipos de reelegibilidad presidencial....	119
2. El modelo presidencial latinoamericano	124
3. Ventajas e inconvenientes de la reelegibilidad: un debate clásico ...	131
Bibliografía	136
 La Corte Constitucional de Colombia ante la reelección presidencial	139
<i>Eduardo Cifuentes Muñoz</i>	
¿El Congreso, actuando como constituyente derivado, sustituyó la Constitución Política?	140
¿El Congreso, actuando como constituyente derivado, al expedir el Acto Legislativo examinado por la Corte observó fielmente las formas constitucionales?	145
Bibliografía	151
 Igualdad, reelección presidencial y la reforma política en Colombia ..	152
<i>Carlos Ariel Sánchez Torres</i>	
Introducción	152
Problema abordado en esta ponencia	154
1. Evolución del régimen presidencialista	156
1.1. Debilitamiento del poder presidencial	156
1.2. La reforma política de 2003 y la reelección como reacción al debilitamiento del poder presidencial: medidas para afrontarlo ...	159
1.3. Problema de la reelección: la inelegibilidad frente a la igualdad ..	161
1.4. Consideraciones generales sobre el derecho a la igualdad en la reelección presidencial de Colombia	163
1.5. Esquema de garantías electorales	164
1.6. La eficacia de las garantías en la reelección a la luz del concepto de inelegibilidad	165
2. Efectos de la reelección en Colombia	167
2.1. Reformas institucionales: consecuencias y problemas de la reelección, aspectos prácticos	167

2.2. Efectos sobre la función y organización electoral.....	170
2.2.1. Organización electoral	170
2.2.2. Registro y censo electoral	171
2.2.3. Conteo de votos y escrutinio	171
2.2.4. Los umbrales	171
2.3. Agenda de reformas.....	172
Conclusiones	172
Bibliografía.....	173

Reelegibilidad y clase política en España	174
<i>Fernando Maura Barandiarán</i>	

Reflexiones sobre la ineligibilidad y pensamiento republicano: el problema de las limitaciones del derecho de sufragio pasivo en el derecho constitucional español.....		180
<i>José Antonio Sarmiento Méndez</i>		
Introducción		180
1. El contenido esencial del artículo 23 de la Constitución Española y las posibles limitaciones del derecho de sufragio pasivo		183
2. <i>Mass media</i> y transparencia electoral		186
Bibliografía.....		188

Bibliografía relativa a ilegibilidad e incompatibilidad parlamentarias.....	190
<i>Miryam Martínez García</i>	

Segunda parte Debates

Introducción	197
Los autores.....	287

Introducción

La caída del Muro de Berlín en 1989 ha significado la puesta en marcha de una historia que parecía congelada en el tiempo por los equilibrios nacidos de la Guerra Fría. Para los hombres el movimiento de la historia siempre se traduce en problemas que cuando son colectivos, es decir, cuando afectan la existencia en común de una determinada sociedad, adquieren la condición de políticos. En este sentido, nada puede tener de extraño que en los últimos años el derecho constitucional haya comenzado a salir del lecho de Procusto en el que lo mantenía encerrado el Positivismo Jurisprudencial para empezar a dar respuesta a los enormes retos que le opone una realidad que, tras medio siglo de placida quietud, hoy se encuentra de nuevo en marcha.

Así las cosas, problemas como la vuelta a la ciudad y a la política, presagiada en los años sesenta por Lewis Mumford y Hanna Arendt, como la gobernabilidad de los Estados entendida como la necesidad de la República de imponerse y dominar los terribles desequilibrios que la marcha de la vida trae consigo (John Pocock), el empeño por recuperar el legado político de los Antiguos en forma de “buen gobierno” o de libertad neoromana (Skinner), las dudas acerca de si la libertad de los hombres puede sobrevivir encerrada solo en mecanismos jurídicos, han pasado a convertirse en los grandes debates de un derecho constitucional contemporáneo que no quiere volver la espalda a lo que está sucediendo en la realidad cotidiana.

En ese contexto, nada tiene de extraño que uno de los debates que en el 2006 sacudió a Colombia haya coincidido de lleno con uno de esos grandes temas que agitan el debate político del presente en las democracias occidentales. ¿La reelegibilidad de la máxima magistratura de la República significa refundarla y puede contribuir a estabilizarla frente a sus enemigos o significa la destrucción de una de las garantías que tradicionalmente permitían el equilibrio entre poderes en el que descansa el constitucionalismo democrático? Paralelamente a eso, ¿es posible introducir elementos e institutos de la democracia cívica republicana en el paradigma representativo-individualista en que se fundamentan las democracias constitucionales?, ¿cómo frenar el pesimismo que invade a la doctrina del

derecho político del momento angustiada por la dificultad de dar respuesta a retos de la degradación de la vida partidista, del hiato que separa a representantes de representados, de la conversión de la libertad en mercancía? Estas cuestiones han sido objeto de estudio durante tres años por un grupo de investigadores europeos articulados en el Proyecto SEC 2002-2003 del Ministerio de Educación y Ciencia de España, al que se ha sumado el equipo de investigación que en el colombiano Colegio del Rosario dirige Carlos Ariel Sánchez, con los resultados que aparecen aquí publicados.

La publicación en Colombia de esos resultados no es una simple casualidad, por el contrario, responde a dos circunstancias conexas que se expresan, por una parte, en la incorporación al proyecto de debate europeo de importantes investigadores colombianos, como Eduardo Cifuentes o Carlos Ariel Sánchez Torres, que han hecho aportes importantes al mismo. A lo que habría que añadir la excepcional acogida que el hospitalario Colegio del Rosario ha brindado tradicionalmente a todo cuanto siendo relevante para el saber de Colombia viene del otro lado del mar, como también vinieron sus originales fundadores hace ya más de cuatrocientos años.

Los editores



La reelegibilidad presidencial ha sido objeto en Colombia de una reforma constitucional. Sin embargo –lejos de ser un problema de nuestra Nación–, afecta las raíces de la democracia. Como demuestran los estudios aquí recogidos, tras la reelegibilidad subyace el punto fundamental que opone a dos formas de democracia: representativa y republicana. Para los primeros, en el Estado Constitucional no cabe limitar el derecho del pueblo a elegir a sus representantes, único derecho que los hombres conservan tras el pacto. Para los partidarios de la República, la participación es un deber y la amenaza está en una profesionalización de la política, que desemboque en democracia sin ciudadanos. Estamos entonces ante unos de los interrogantes que se sitúan en las preocupaciones de los más relevantes pensadores de la Época –Pocock, Skinner–: ¿podrá la política vencer a la fortuna?, ¿cuando la República está amenazada por el triunfo de la sociedad financiera, de la mundialización y de la enajenación cívica del hombre, cabe construir una alternativa a la lógica del poder desde la lógica de la política?

Este problema ha sido abordado por constitucionalistas europeos y colombianos, en un proyecto de investigación estructurado en dos partes. Primero, trabajos monográficos de Gomes Canotilho, Eloy García, Fernando Maura, Leandro Martínez Cardós, Eduardo Rozo, Francisco Bobillo, Giovanni Cordini y José Antonio Sarmiento, y de los colombianos Eduardo Cifuentes y Carlos Ariel Sánchez. Segundo, la transcripción de las actas de una discusión que tuvo lugar en octubre de 2006, en la que junto a la cuestión propuesta, se plantearon problemas como la distinción entre inelegibilidad e inhabilidad (incompatibilidad), los efectos de la irreelegibilidad en Colombia o su significado en la política norteamericana.

La publicación en la Editorial Universidad del Rosario de este libro pone a disposición del lector colombiano una obra inédita en Europa, que recoge un material elaborado por un importante grupo de investigadores de primera línea, sobre un tema que hasta ahora carecía de bibliografía. Nadie que en lo sucesivo quiera pronunciarse sobre la reelegibilidad en Europa o en América podrá prescindir de los argumentos que aquí se exponen.

