

# ÍNDICE

|   |           |
|---|-----------|
| ABREVIATURAS .....  | 15        |
| AGRADECIMIENTO .....  | 17        |
| INTRODUCCIÓN .....  | 19        |
| <b>CAPÍTULO 1.º EL SISTEMA DE GARANTÍAS DE LOS<br/>DERECHOS Y LIBERTADES EN LA CONSTITUCIÓN .....</b>           | <b>23</b> |
| <b>I. DERECHOS FUNDAMENTALES Y GARANTÍAS: EL CONTENIDO<br/>    GARANTISTA DE LA CONSTITUCIÓN .....</b>          | <b>23</b> |
| 1. <i>Garantías generales</i> .....   | 24        |
| 2. <i>La plasmación de estas garantías en la Consti-<br/>        tución</i> .....                               | 27        |
| 3. <i>Las garantías jurisdiccionales</i> .....  | 29        |
| <b>II. LA VINCULACIÓN DE JUECES Y TRIBUNALES A LA CONSTI-<br/>    TUCIÓN .....</b>                              | <b>32</b> |
| <b>III. LOS ANTECEDENTES DEL PROCEDIMIENTO PREFERENTE<br/>    Y SUMARIO. ....</b>                               | <b>40</b> |
| <b>CAPÍTULO 2.º LA NATURALEZA JURÍDICA DEL RECUR-<br/>SO DE AMPARO ORDINARIO .....</b>                          | <b>45</b> |
| <b>I. CONSIDERACIONES PREVIAS .....</b>   | <b>45</b> |
| <b>II. LA PREFERENCIA Y SUMARIEDAD .....</b>  | <b>49</b> |
| <b>III. LA ESPECIALIDAD .....</b>   | <b>55</b> |
| <b>IV. COMPATIBILIDAD Y SUPLETORIEDAD DE LA LEY DE LA<br/>    JURISDICCIÓN CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA .....</b> | <b>60</b> |
| 1. <i>Introducción</i> .....  | 60        |
| 2. <i>La posición del recurrente respecto de la dualidad<br/>        normativa</i> .....                        | 66        |
| 3. <i>La simultaneidad entre la LPJ y la LJCA y sus<br/>        límites</i> .....                               | 70        |
| <b>V. AMPARO ORDINARIO Y AMPARO CONSTITUCIONAL: UNA<br/>    RELACIÓN DE SUBSIDIARIEDAD .....</b>                | <b>75</b> |
| 1. <i>La naturaleza del amparo constitucional y la noción<br/>        de subsidiariedad</i> .....               | 75        |

|   |   |     |
|---|---|-----|
| 2.  | <i>La doble dimensión del amparo constitucional y su relación de subsidiariedad con el amparo ordinario.</i>  | 80  |
| CAPÍTULO 3.º EL ÁMBITO MATERIAL DEL RECURSO DE AMPARO ..... |   |     |
|   | I. INTRODUCCIÓN .....   | 87  |
|   | II. LA GARANTÍA PENAL Y LA GARANTÍA CIVIL .....   | 88  |
|   | 1. <i>La garantía jurisdiccional penal</i> .....  | 88  |
|   | 2. <i>La garantía jurisdiccional civil</i> .....  | 92  |
|   | 3. <i>Los criterios jurisprudenciales</i> .....   | 95  |
|   | III. LA GARANTÍA CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA .....   | 96  |
|   | 1. <i>El ámbito material: el art. 53.2 de la CE y los supuestos de ampliación</i> .....   | 96  |
|   | 1.1 Los supuestos del derecho de asilo y derechos del refugiado .....   | 97  |
|   | 1.2 El derecho a la objeción de conciencia .....  | 98  |
|   | 1.3 El derecho de Habeas Corpus .....   | 99  |
|   | 1.4 El derecho y deber de defensa militar del Estado: las sanciones disciplinarias y su incidencia sobre los derechos fundamentales .....   | 101 |
|   | 1.5 El supuesto del procedimiento contencioso-electoral .....   | 104 |
|   | 1.6 Consideraciones finales .....   | 110 |
|   | 2. <i>Los criterios de delimitación del ámbito material ...</i>   | 111 |
|   | 3. <i>Los ámbitos respectivos de la LPJ y la LJCA</i> .....   | 114 |
|   | 4. <i>La exigencia de una fundamentación jurídica basada en la lesión de derechos fundamentales y libertades públicas del art. 53.2, como criterio de delimitación material del procedimiento</i> ..... | 117 |
|   | IV. LA PROTECCIÓN JURISDICCIONAL EN EL ÁMBITO DE LAS RELACIONES LABORALES .....   | 119 |
|   | 1. <i>Introducción: una laguna inicialmente cubierta mediante la interpretación constitucional</i> .....  | 119 |
|   | 2. <i>La nueva Ley de Procedimiento Laboral: una solución restrictiva</i> .....   | 122 |
|   | 2.1 Antecedentes .....  | 122 |
|   | 2.2 El ámbito material .....  | 123 |
|   | 2.3 El objeto .....   | 126 |
|   | 2.4 Cuestiones de legitimación procesal .....   | 127 |
|   | 2.5 El procedimiento .....  | 129 |

|   |   |     |
|---|---|-----|
| V.  | LOS DERECHOS FUNDAMENTALES OBJETO DE PROTECCIÓN A TRAVÉS DE LA VÍA DE LA LPJ .....  | 132 |
| 1.  | <i>La aplicación de la LPJ sobre los derechos fundamentales.</i> .....  | 133 |
| 2.  | <i>Un supuesto polémico: la protección contra violaciones de derechos fundamentales procedentes de órganos judiciales</i> .....   | 137 |
| VI.   | DERECHOS RECONOCIDOS EN EL TÍTULO I DE LA CONSTITUCIÓN QUE NO SON OBJETO DE PROTECCIÓN POR LA VÍA DE LA LPJ .....   | 139 |
| <b>CAPÍTULO 4.º LOS REQUISITOS PROCESALES DEL RECURSO DE AMPARO ORDINARIO</b> ..... |   | 143 |
| I.  | EL CARÁCTER POTESTATIVO DE LOS RECURSOS ADMINISTRATIVOS .....   | 143 |
| II.   | EL TRÁMITE DE ADMISIÓN Y ALEGACIÓN PREVIA: UNA SUPRESIÓN RECONSIDERADA .....  | 146 |
| 1.  | <i>Planteamiento general: supletoriedad forzada de la LJCA</i> .....  | 146 |
| 2.  | <i>Criterios para la determinación de la admisibilidad del recurso</i> .....  | 154 |
| 2.1   | La percusión o afectación sobre un derecho fundamental .....  | 154 |
| 2.2   | Las cuestiones de legalidad no son objeto de este proceso .....   | 156 |
| 2.3   | Trámite de admisión y derecho a la tutela judicial: la inadmisión como resolución de fondo .  | 159 |
| 2.4   | Elementos integrantes de la fundamentación del recurso: exigencia de argumentación que evite la simple invocación formal del derecho lesionado  | 162 |
| 2.5   | Criterios para evitar un formulismo enervante en lo que concierne a la inadmisión del recurso: la fuerza intrínseca de los hechos y la proporcionalidad en función de los grados de defectuosidad | 163 |
| 2.5.1   | La necesaria flexibilidad del órgano juzgador dado el carácter prematuro del examen sobre el recurso planteado .....  | 164 |
| 2.5.2   | En caso de duda sobre la posición a adoptar acerca de la admisión de un recurso prevalece la aplicación del procedimiento establecido en la LPJ .....   | 165 |

|       |  |     |
|-------|--|-----|
| 2.5.3 | Criterios de inadmisibilidad de un recurso: la fuerza intrínseca de los hechos y la proporcionalidad que impone un tratamiento distinto para los diversos grados de defectuosidad de los actos ..... | 167 |
| 2.6   | La inadmisión no es una sanción .....  | 168 |
| 2.7   | La inadmisión de un recurso por cauce procesal erróneo .....   | 170 |
| 2.8   | Causa de inadmisión y legitimación .....   | 171 |
| 2.9   | Enjuiciamiento de la causa de inadmisión por el Tribunal Constitucional .....  | 172 |
| 2.10  | La incompetencia del tribunal no determina la inadmisión del recurso .....   | 173 |
| 3.    | <i>Efectos de la incoación improcedente del procedimiento especial</i> .....   | 175 |
| III.  | LOS ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL PROCEDIMIENTO .....   | 176 |
| 1.    | <i>La competencia jurisdiccional</i> .....   | 176 |
| 2.    | <i>Postulación y legitimación</i> .....  | 179 |
| 2.1   | Sobre la legitimación activa de los extranjeros .....  | 181 |
| 2.2   | Sobre la legitimación activa de las personas jurídicas .....   | 182 |
| 2.3   | Sobre la legitimación activa de los órganos del Estado: la relevancia de la nueva posición procesal del Ministerio Fiscal y el Abogado del Estado como órgano de defensa de la Administración .....  | 186 |
| 2.4   | Sobre la relación entre actor y pretensión alegada: interés directo e interés legítimo como requisitos de legitimación .....   | 204 |
| 2.5   | Legitimación pasiva y eficacia de los derechos fundamentales entre particulares .....  | 207 |
| 3.    | <i>Las partes en el proceso: consideraciones sobre su legitimación procesal a la luz de la jurisprudencia</i> .....  | 210 |
| 3.1   | La supuesta falta de legitimación no puede plantearse como cuestión de inadmisibilidad cuando aquélla esté vinculada a temas de fondo .....  | 212 |
| 3.2   | La legitimación para actuar en un proceso es una cuestión de legalidad .....   | 214 |
| 3.3   | La legitimación «sobrevvenida» .....   | 215 |
| IV.   | LOS ELEMENTOS OBJETIVOS DEL PROCEDIMIENTO .....  | 216 |
| 1.    | <i>Planteamiento general</i> .....   | 216 |

|     |   |     |
|-----|---|-----|
| 2.  | <i>El objeto de la impugnación</i> .....  | 224 |
| 2.1 | El recurso es admisible contra actos, disposiciones normativas y vía de hecho .....   | 224 |
| 2.2 | Sobre la sujeción del acto objeto del recurso al Derecho Administrativo .....   | 227 |
| 2.3 | ¿Es preciso que el acto objeto del recurso tenga carácter definitivo? .....   | 228 |
| V.  | LOS PLAZOS PARA LA INTERPOSICIÓN DEL RECURSO. LA CUESTIÓN DEL SILENCIO ADMINISTRATIVO .....   | 233 |
| 1.  | <i>Caracterización general</i> .....  | 233 |
| 2.  | <i>Plazo para la interposición del recurso contencioso-administrativo especial</i> .....  | 236 |
| 2.1 | En los supuestos de vía de hecho .....  | 236 |
| 2.2 | En los supuestos de silencio administrativo (antes de transcurridos los veinte días establecidos por el art. 8.1 de la LPJ) .....   | 237 |
| 2.3 | Cómputo de los plazos: no se cuentan los días inhábiles .....   | 237 |
|     | <b>CAPÍTULO 5.º LA SUSPENSIÓN DEL ACTO ADMINISTRATIVO IMPUGNADO</b> .....   | 239 |
| I.  | INTRODUCCIÓN: ASPECTOS CONCEPTUALES Y EVOLUCIÓN LEGISLATIVA SOBRE EL PRINCIPIO DE EJECUTIVIDAD DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS EN EL ORDENAMIENTO ESPAÑOL .....  | 239 |
| II. | LA SUSPENSIÓN COMO MEDIDA CAUTELAR .....  | 255 |
| 1.  | <i>Los procedimientos del «constat d'urgence», del «référé» y del «surcis à exécution» en Francia</i> .....   | 257 |
| 2.  | <i>El supuesto de la orden provisional judicial en el ámbito de lo contencioso-administrativo en Alemania</i> .....   | 262 |
| 3.  | <i>Las medidas cautelares en Italia</i> .....   | 267 |
| 4.  | <i>Las medidas cautelares en España</i> .....   | 268 |
| 4.1 | La suspensión cautelar: diferencias según se trate de un recurso de amparo ordinario o de un recurso de amparo constitucional .....   | 270 |
| 4.2 | Las excepciones a la ejecutividad del acto administrativo impugnado: el significado del derecho a la tutela cautelar. El « <i>fumus boni iuris</i> »; el « <i>periculum in mora</i> » y la cláusula del interés público ..... | 272 |

|         |   |     |
|---------|---|-----|
| III.    | EL PROCEDIMIENTO PARA LA SOLICITUD DE LA SUSPENSIÓN DEL ACTO IMPUGNADO .....  | 286 |
| 1.      | <i>La petición de suspensión: en principio no se precisa motivación</i> .....   | 286 |
| 2.      | <i>El traslado al Ministerio Fiscal y al Letrado del Estado y requerimiento al órgano del que dimana el acto para que en el plazo de cinco días puedan informar acerca de la suspensión</i> .....                                   | 287 |
| 3.      | <i>El plazo para solicitar la suspensión</i> .....  | 289 |
| IV.     | EL PROCEDIMIENTO PARA DECIDIR SOBRE LA SUSPENSIÓN DEL ACTO IMPUGNADO .....  | 290 |
| V.      | LOS REQUISITOS SUBJETIVOS DEL PROCEDIMIENTO DE SUSPENSIÓN: CUESTIONES DE COMPETENCIA JURISDICCIONAL Y LEGITIMACIÓN .....  | 291 |
| VI.     | LOS REQUISITOS OBJETIVOS DEL PROCEDIMIENTO DE SUSPENSIÓN .....  | 292 |
| 1.      | <i>Los actos administrativos que son susceptibles de suspensión cautelar</i> .....  | 292 |
| 1.1     | Actos que denieguen la petición de un particular .....  | 292 |
| 1.2     | Actos que ordenan iniciar un procedimiento ....   | 295 |
| 2.      | <i>Causas que legitiman la suspensión del acto impugnado</i> .....  | 297 |
| 2.1     | Suspensión por resolución del Tribunal salvo en los casos en que esté justificada la existencia o posibilidad de perjuicio grave para el interés general .....  | 297 |
| 2.1.1   | El sistema general .....  | 297 |
| 2.1.2   | La ponderación de intereses como método interpretativo del conflicto .....  | 300 |
| 2.1.3   | El afianzamiento no es preceptivo .....   | 304 |
| 2.1.4   | Algunos supuestos habituales en los que es procedente la suspensión del acto administrativo impugnado .....   | 304 |
| 2.1.4.1 | Dos supuestos en la Administración local: a) cuando el ente público alega que la suspensión ocasionará disminución de los ingresos para la Hacienda Pública; b) cuando se aplica la potestad disciplinaria sobre funcionarios ..... | 305 |
| 2.1.4.2 | El conflicto derivado del ejercicio de la potestad disciplinaria de la Administración y el derecho a la tutela judicial .....   | 310 |

|  |   |            |
|--|---|------------|
| 2.1.4.3  | En relación al ejercicio del derecho a la enseñanza .....   | 312        |
| 2.1.4.4  | En relación a la prestación del servicio militar y el derecho a la objeción de conciencia .....   | 313        |
| 2.1.4.5  | Los supuestos de expulsión de extranjeros .....   | 313        |
| 2.2  | Supuestos en los que existe posibilidad o certeza de perjuicio grave para el interés general: cuestiones de orden general .....   | 314        |
| 2.2.1  | El criterio del servicio público y también el interés social de la obra pública como límites a la suspensión .....  | 317        |
| 2.2.2  | El supuesto de los funcionarios públicos: un miembro integrante de las Fuerzas y Cuerpos de la Seguridad del Estado .....   | 319        |
| 2.2.3  | La sujeción a una norma preestablecida .....  | 321        |
| 2.2.4  | Notorio incremento del gasto público ..   | 323        |
| 2.2.5  | Desviación hacia el incidente de suspensión, lo que es propio de la decisión de fondo .....   | 324        |
| 2.2.6  | De nuevo la función pública como criterio delimitador: la apreciación de perjuicio al interés general no requiere necesariamente que venga sustentada en pruebas aportadas al proceso ..... | 325        |
| 2.2.7  | El criterio del riesgo general producido por obra ruinosa que no puede ser asumido por la colectividad .....  | 327        |
| 2.2.8  | En relación a la libertad de expresión ..   | 328        |
| VII.   | EFFECTOS DE LA SUSPENSIÓN DEL ACTO IMPUGNADO: COSA JUZGADA, AFIANZAMIENTO Y COSTAS .....  | 329        |
| <b>CAPÍTULO 6.º EL PROCEDIMIENTO DEL RECURSO DE AMPARO ORDINARIO .....</b> |   | <b>333</b> |
| I.   | LA INICIACIÓN DEL PROCEDIMIENTO .....   | 334        |
| 1.   | <i>Presentación del recurso y silencio administrativo .</i>   | 339        |
| 2.   | <i>Escrito de interposición del recurso y requerimiento a la Administración demandada para que remita el expediente .....</i>   | 339        |
| II.  | LA INSTRUCCIÓN DEL PROCEDIMIENTO .....  | 342        |

|   |   |     |
|---|---|-----|
| III.  | LA SENTENCIA .....  | 347 |
| 1.  | <i>El objeto de la sentencia</i> .....  | 347 |
| 2.  | <i>Los recursos judiciales y los efectos de la sentencia</i> .....  | 350 |
| 3.  | <i>Los criterios en materia de costas judiciales</i> .....  | 353 |
| IV.   | CONSIDERACIÓN ESPECIAL DEL PROCEDIMIENTO APLICABLE AL DERECHO DE REUNIÓN .....                            | 355 |
| 1.  | <i>Antecedentes y naturaleza jurídica del derecho de reunión</i> .....                                    | 355 |
| 2.  | <i>La tutela jurisdiccional del derecho de reunión: los artículos 7.6 de la LPJ y 11 de la LODR</i> ..... | 361 |
| 2.1   | La competencia jurisdiccional .....   | 363 |
| 2.2   | Consideraciones sobre los requisitos de legitimación y postulación .....                                  | 368 |
| 2.3   | Consideraciones sobre la regulación del procedimiento .....   | 372 |
| 2.3.1   | El objeto y los límites de protección ....  | 372 |
| 2.3.2   | Singularidades del procedimiento jurisdiccional de garantía del derecho de reunión .....                  | 276 |
| CAPÍTULO 7.º EL NUEVO RÉGIMEN DE RECURSOS EN EL PROCEDIMIENTO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO: EL RECURSO DE CASACIÓN. LOS EFECTOS GENERALES DEL PROCEDIMIENTO ..... |   | 383 |
| I.  | LA APLICACIÓN TRANSITORIA DEL RECURSO DE APELACIÓN .....  | 383 |
| 1.  | <i>La naturaleza sumaria del recurso de apelación y otras cuestiones</i> .....                            | 384 |
| 2.  | <i>Los requisitos procesales</i> .....  | 385 |
| II.   | EL NUEVO RECURSO DE CASACIÓN .....  | 293 |
| 1.  | <i>El recurso de casación ordinario</i> .....   | 394 |
| 2.  | <i>El recurso de casación para la unificación de doctrina</i> .....                                       | 396 |
| 3.  | <i>El recurso de casación en interés de ley</i> .....   | 397 |
| III.  | LOS EFECTOS GENERALES DEL PROCESO .....   | 397 |
| EPÍLOGO .....   |   | 401 |
| SENTENCIAS Y AUTOS DE TRIBUNALES (TEDH, TJCE, TC, TS, Antiguas Audiencias Territoriales, TSJ de las CCAA y otros órganos jurisdiccionales) .....                |   | 405 |
| BIBLIOGRAFIA .....  |   | 413 |