



## ÍNDICE GENERAL

|  |     |
|--|-----|
| Prólogo  | VII |
| <b>Capítulo Primero</b>  |     |
| <b>LOS DERECHOS HUMANOS EN ESCORZO</b>   |     |
| § 1. Introducción  | 1   |
| <b>A) Individualidad de los derechos humanos</b>   |     |
| § 2. Aproximación preliminar al tema   | 1   |
| § 3. El problema del sujeto pasivo y de su obligación  | 6   |
| a) La prelación ontológica del derecho personal respecto de la obligación recíproca          | 9   |
| b) Ambivalencia de los derechos por el doble sujeto pasivo                                   | 12  |
| c) Simultánea amplitud de los derechos personales y de las clases de obligaciones recíprocas | 14  |
| § 4. Los derechos humanos ¿son derechos subjetivos?  | 16  |
| § 5. Hacia la libertad y las libertades  | 19  |
| § 6. Los derechos en que "se está" y los derechos a los que "hay que acceder"                | 23  |
| § 7. Los derechos humanos ¿frente o contra quién?  | 25  |
| § 8. Las vías tutelares de los derechos  | 28  |
| <b>B) Universalidad de los derechos humanos</b>  |     |
| § 9. Caracterización de la universalidad   | 29  |
| § 10. La concepción común de los derechos humanos ¿es equivalente a su universalidad?        | 37  |
| <b>C) Extensión de los derechos humanos a sujetos plurales distintos del hombre</b>          |     |
| § 11. Posibles equiparaciones analógicas   | 41  |
| § 12. ¿También el Estado es titular de derechos?   | 43  |
| <b>D) los grandes temas en el estudio de los derechos humanos</b>                            |     |
| § 13. Filosofía de los derechos humanos  | 46  |
| § 14. Ideología de los derechos humanos  | 48  |
| a) Qué cabe entender por "ideología"   | 49  |
| b) Derechos humanos, libertad y democracia   | 49  |
| § 15. Los derechos humanos como principios generales de derechos                             | 51  |
| § 16. La ciencia de los derechos humanos   | 52  |
| § 17. El problema del lenguaje   | 55  |
| § 18. La recepción de los derechos humanos en el derecho positivo                            | 57  |
| a) Quid de la "positividad"  | 57  |
| b) El control: jurisdicción y judiciabilidad   | 59  |
| § 19. Función de los derechos humanos  | 59  |
| <b>Capítulo II</b>   |     |
| <b>ASPECTOS FILOSÓFICOS DE LOS DERECHOS HUMANOS</b>  |     |
| § 20. Introducción   | 65  |

### **A) Conexión con la ética**

|  |    |
|--|----|
| § 21. Filosofía del derecho y ética              | 66 |
| § 22. La estimativa axiológica                   | 68 |
| § 23. La persona humana                          | 70 |
| a) Hacia una estimativa personalista             | 70 |
| b) Dignidad del hombre                           | 72 |
| § 24. Los derechos humanos como derechos morales | 79 |

### **B) Fundamento de los derechos humanos**

|   |     |
|---|-----|
| § 25. Búsqueda de una fundamentación filosófica   | 83  |
| a) Diferencias especulativas y coincidencias empíricas  | 84  |
| b) Panorama de la diversidad de fundamentaciones  | 85  |
| § 26. Derecho natural y derecho positivo  | 94  |
| a) Los derechos humanos ¿se reconocen o se constituyen?                                       | 102 |
| b) Los derechos humanos ¿se tienen o se deben tener?  | 104 |
| c) El fenómeno de la simultaneidad cronológica entre el derecho natural y el derecho positivo | 106 |
| d) La juridicidad del deber ser ideal   | 107 |
| § 27. La positividad como eficacia  | 109 |
| a) Vigencia sociológica: conductas y normas   | 110 |
| b) Validez de los derechos humanos  | 111 |
| § 28. El problema del derecho positivo injusto en relación con los derechos humanos           | 114 |
| § 29. Recepción o positivización de los derechos humanos                                      | 116 |
| § 30. Otra vez la historicidad de los derechos humanos  | 118 |
| § 31. El sistema de valores   | 122 |
| § 32. El objetivismo  | 125 |

### **C) La intersubjetividad en los derechos humanos: derecho subjetivo, relación de alteridad y obligación recíproca**

|   |     |
|---|-----|
| § 33. El problema del derecho subjetivo   | 128 |
| a) El problema de la primacía del derecho subjetivo                             | 131 |
| b) ¿La protección jurídica es esencialmente constitutiva del derecho subjetivo? | 133 |
| § 34. La relación de alteridad que es de la esencia del derecho subjetivo       | 136 |
| § 35. Las obligaciones correspondientes a los derechos subjetivos               | 139 |
| § 36. Los derechos por analogado  | 143 |
| § 37. Una nueva categoría: la obligación "activamente universal"                | 147 |
| § 38. El ejercicio obligatorio de un derecho, o el tema del "derecho-deber"     | 140 |
| § 39. Derechos públicos subjetivos  | 143 |
| § 40. Las denominaciones de los derechos  | 146 |
| a) Sentido de su diversidad   | 146 |
| b) Diversidad de planos lexicales   | 163 |
| § 41. Clasificaciones de los derechos   | 163 |

### **D) Los derechos humanos y la filosofía política**

|  |     |
|--|-----|
| § 42. El hombre y el Estado  | 168 |
| a) El hombre y la filosofía política   | 169 |
| b) El hombre, ser constitutivamente social y político  | 175 |
| § 43. El "status" de la persona humana en el Estado  | 178 |
| § 44. La libertad del hombre en el Estado  | 180 |
| § 45. Libertad e igualdad en relación recíproca  | 185 |
| § 46. La política de los derechos sociales y económicos, y las tres generaciones de derechos humanos | 189 |
| a) Evolución expansiva   | 189 |
| b) Los intereses difusos   | 191 |
| § 47. El problema de la legitimidad  | 194 |

|   |     |
|---|-----|
| § 48. El Estado de derecho  | 198 |
| a) Sentido de la locución   | 199 |
| b) Teoría de la autolimitación  | 201 |
| § 49. La idea política de la promoción de la libertad y de los derechos por el Estado | 201 |
| § 50. El liberalismo en solidaridad social  | 205 |
| § 51. El Estado social de derecho o de bienestar                                      | 207 |
| § 52. El problema de los límites y las limitaciones de los derechos humanos           | 210 |
| a) Ontología de la limitación de los derechos   | 211 |
| b) ¿Hay jerarquías entre los derechos humanos?  | 215 |
| c) El llamado "derecho-deber" ¿es una limitación al ejercicio libre del derecho?      | 216 |
| d) Límites objetivos y subjetivos de los derechos                                     | 219 |
| e) La "suspensión" de los derechos  | 223 |
| § 53. Defensa y protección de los derechos humanos                                    | 224 |

### **E) Definiciones posibles de los derechos humanos**

|   |     |
|---|-----|
| § 54. Diversidad de enfoques                        | 227 |
| § 55. A cuáles derechos se aplican las definiciones | 230 |

## **Capítulo III EL MARCO SOCIOLÓGICO DEL CONDICIONAMIENTO DE LOS DERECHOS HUMANOS**

|                    |     |
|--------------------|-----|
| § 56. Introducción | 233 |
|--------------------|-----|

### **A) Factores de tipo cultural**

|  |     |
|--|-----|
| § 57. Panorama hacia la realización de los derechos                            | 235 |
| § 58. Visión histórica de los contextos propios del constitucionalismo moderno | 237 |
| § 59. La imagen del hombre en la sociología                                    | 240 |
| § 60. El conjunto cultural   | 243 |
| a) Función del lenguaje en el conjunto cultural                                | 246 |
| b) Los medios educativos en sentido lato                                       | 249 |
| § 61. La idea de derecho   | 252 |
| § 62. La situación política  | 254 |
| a) Los derechos humanos en situación política                                  | 254 |
| b) Las fuerzas de resistencia y los conflictos                                 | 256 |
| § 63. La tradición   | 258 |
| § 64. La religión  | 260 |
| § 65. La cultura jurídica  | 261 |
| a) Relación entre cultura jurídica interna y externa                           | 262 |
| b) El consenso   | 262 |
| § 66. El sistema de valores  | 263 |
| a) Encuadre sociocultural  | 264 |
| b) Ideas, opiniones, creencias sociales  | 267 |
| § 67. La formulación normativa escrita   | 269 |
| § 68. Función legitimadora   | 272 |
| § 69. La imagen contractual  | 274 |
| § 70. El tiempo histórico  | 276 |

### **B) Factores de tipo político**

|                              |     |
|------------------------------|-----|
| § 71. Sistema constitucional | 278 |
| § 72. El orden               | 281 |
| § 73. Sociedad democrática   | 284 |
| § 74. Libertad política      | 285 |
| a) La apertura del poder     | 288 |
| b) Partidos políticos        | 289 |
| c) Los procesos políticos    | 290 |

|   |     |
|---|-----|
| § 75. La igualdad   | 291 |
| § 76. Tradición   | 292 |
| § 77. La estabilidad  | 294 |
| § 78. La voluntad del poder   | 295 |
| § 79. Mentalidades, actitudes, temperamentos, comportamientos                                 | 296 |
| § 80. El espectro ideológico  | 299 |
| § 81. La politización de la totalidad de los marcos y presupuestos no esencialmente políticos | 299 |

### **C) Factores de tipo material**

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| § 82. Marco temporal              | 300 |
| § 83. Espacio físico o geográfico | 302 |
| § 84. Población                   | 305 |
| § 85. La economía                 | 307 |
| § 86. Factor tecnológico          | 311 |

## **Capítulo IV**

### **ASPECTOS JURÍDICOS DE LOS DERECHOS HUMANOS EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL Y EN EL DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO**

|                    |     |
|--------------------|-----|
| § 87. Introducción | 313 |
|--------------------|-----|

#### **A) El constitucionalismo moderno**

|  |     |
|--|-----|
| § 88. Otra vez el tema de la positividad   | 314 |
| § 89. La Constitución escrita  | 315 |
| § 90. La ideología histórica de la primera generación de derechos en el constitucionalismo moderno | 319 |
| § 91. Origen de las declaraciones de derechos en la normativa constitucional                       | 321 |
| § 92. La modernidad histórica de las declaraciones de derechos                                     | 326 |
| a) Su sentido  | 327 |
| b) Universalidad de las declaraciones  | 328 |

#### **B) El constitucionalismo social**

|   |     |
|---|-----|
| § 93. Herencia recogida del constitucionalismo moderno, y sus adiciones | 329 |
| a) Sentido de la evolución en el siglo XX                               | 329 |
| b) Derechos "imposibles"  | 334 |
| § 94. Derechos sociales   | 335 |
| § 95. Derechos de la tercera generación e intereses difusos             | 340 |

#### **C) Funcionamiento constitucional de los derechos humanos**

|  |     |
|--|-----|
| § 96. Significado del funcionamiento   | 341 |
| § 97. El problema de si para el funcionamiento de los derechos es menester una norma de reconocimiento | 342 |
| a) Sentido del planteo   | 342 |
| b) El problema de si es necesario que la norma previa prevea su cumplimiento coactivo                  | 344 |
| § 98. El plexo de garantías constitucionales   | 345 |
| a) Sentido tutelar   | 345 |
| b) Jurisdicción constitucional y control de constitucionalidad   | 345 |
| § 99. La supremacía de la Constitución   | 347 |
| a) Los derechos humanos no enumerados en la Constitución suprema                                       | 349 |
| b) Las trampas a la supremacía de la Constitución en materia de derechos                               | 350 |
| c) La supremacía de la Constitución ¿tiene alguna instancia positiva por encima de ella?               | 352 |

#### **D) Fuentes de los derechos humanos**

|  |     |
|--|-----|
| § 100. El sentido del tema en su dimensión sociológica   | 354 |
| § 101. La Constitución   | 355 |
| § 102. Los tratados internacionales  | 356 |
| § 103. La legislación interna  | 358 |
| § 104. El derecho no escrito   | 359 |
| § 105. El derecho judicial   | 360 |
| § 106. El tema de las fuentes, y la vigencia sociológica de los derechos humanos en el derecho interno | 361 |

#### **E) Los aspectos normativos en la constitucionalización de los derechos humanos**

|  |     |
|--|-----|
| § 107. Lenguaje normativo  | 363 |
| § 108. Formulación gramatical de los derechos  | 365 |
| a) La declaración normativa de operatividad  | 368 |
| b) Las vías de exigibilidad  | 369 |
| c) El sujeto titular y su individualización en el lenguaje normativo   | 369 |
| d) La implicitud de los derechos   | 371 |
| e) La presunción de operatividad   | 372 |
| f) La implicitud de las garantías tutelares  | 372 |
| § 109. Obligaciones constitucionales   | 373 |
| § 110. Extensión de la normativa constitucional  | 374 |
| § 111. Jerarquía (igual o distinta) de las normas de la Constitución y el equivalente problema de los derechos declarados en ellas | 376 |

#### **F) Diseños constitucionales de los derechos humanos**

|   |     |
|---|-----|
| § 112. El horizonte de la Constitución  | 380 |
| § 113. La democracia social   | 383 |
| § 114. ¿Qué clase de normas son las normas constitucionales sobre derechos humanos? | 383 |

#### **G) Interpretación constitucional de los derechos humanos**

|   |     |
|---|-----|
| § 115. Interpretación "de" la Constitución y "desde" la Constitución                                      | 386 |
| § 116. Interpretación valorativa  | 388 |
| § 117. La carencia de normas de la Constitución y el mecanismo de la integración                          | 390 |
| § 118. Normativa de la Constitución: sus principios, sus valores, su filosofía                            | 392 |
| § 119. Algunas pautas para interpretar constitucionalmente los derechos humanos                           | 394 |
| § 120. La interpretación dinámica   | 399 |
| a) El contexto lingüístico de la Constitución   | 403 |
| b) La negativa a usar la teoría funcionalista en la interpretación constitucional de los derechos humanos | 405 |
| § 121. La interpretación constitucional de las limitaciones a los derechos                                | 406 |
| § 122. Control constitucional   | 410 |
| § 123. Los derechos implícitos  | 411 |
| § 124. Las cláusulas operativas y programáticas de la Constitución, y los derechos humanos                | 413 |

## **H) La internacionalización de los derechos humanos y su relación con el derecho constitucional**

|   |         |
|---|---------|
| § 125. Panorama del tema  | 415     |
| § 126. La investidura constitucional del "status" jurídico personal         | 417     |
| a) Su radicación en el derecho interno del Estado                           | 418     |
| b) La nacionalidad no es sustrato válido del "status" jurídico personal     | 420     |
| § 127. Los derechos humanos, valor en el derecho internacional              | 421     |
| § 128. Los derechos humanos y la sociedad "transnacional"                   | 424     |
| § 129. Jurisdicciones supraestatales  | 426     |
| § 130. El derecho internacional de los derechos humanos como derecho mínimo | 427     |
| § 131. Los instrumentos internacionales más importantes                     | 429     |
| <br><i>Bibliografía</i>   | <br>431 |