

# CURSO DE DERECHOS FUNDAMENTALES

## TEORÍA GENERAL

---

GREGORIO PECES-BARBA MARTÍNEZ

Con la colaboración de  
RAFAEL DE ASÍS ROIG  
CARLOS R. FERNÁNDEZ LIESA  
ÁNGEL LLAMAS CASCIÓN



UNIVERSIDAD CARLOS III DE MADRID. BOLETÍN OFICIAL DEL ESTADO  
MADRID, 1995

# ÍNDICE GENERAL

	Páginas
PRÓLOGO .....	13
<b>LIBRO I. CONCEPTO Y FUNDAMENTO DE LOS DERECHOS</b>	
<i>PRIMERA PARTE. PROBLEMAS GENERALES</i>	
CAPÍTULO I: APROXIMACIÓN LINGÜÍSTICA:	
1. <b>Derechos humanos</b> .....	21
2. <b>Derechos naturales</b> .....	25
3. <b>Derechos públicos subjetivos</b> .....	27
4. <b>Libertades públicas</b> .....	29
5. <b>Derechos morales</b> .....	31
6. <b>Derechos fundamentales</b> .....	36
CAPÍTULO II: LOS MODELOS REDUCCIONISTAS .....	39
1. <b>El reduccionismo iusnaturalista</b> .....	40
A) EL REDUCCIONISMO IUSNATURALISTA MODERNO .....	41
B) EL REDUCCIONISMO EN LA RECONSTRUCCIÓN DEL DERECHO NATURAL CLÁSICO .....	46
C) EL REDUCCIONISMO IUSNATURALISTA IMPROPIO: LOS DERECHOS MORALES .....	48
2. <b>El reduccionismo positivista</b> .....	53
3. <b>Reflexiones finales sobre los reduccionismos</b> .....	57
CAPITULO III: LAS CRÍTICAS Y LAS NEGACIONES DEL CONCEPTO .....	59
1. <b>Las negaciones parciales</b> .....	60
A) LA NEGACIÓN DEL REDUCCIONISMO LIBERAL .....	61
B) LAS NEGACIONES DE LOS REDUCCIONISMOS DEMOCRÁTICO Y SOCIALISTA .....	67

	Páginas
2. <b>Las negaciones totales del concepto</b> .....	69
A) LA NEGACIÓN CONSERVADORA: BURKE .....	70
a) <i>La ruptura con la tradición</i> .....	71
b) <i>La crítica de la razón</i> .....	72
B) LA NEGACIÓN ANTIMODERNA .....	74
a) <i>Autores antimodernos y providencialistas</i> .....	74
El rechazo a la idea de derechos naturales y de derechos del pueblo.	75
El rechazo al concepto de hombre como destinatario abstracto de los	
derechos .....	75
El rechazo de la soberanía popular y del contractualismo .....	76
b) <i>El realismo clásico de Villey a MacIntyre</i> .....	76
c) <i>El pensamiento católico y el pensamiento pontificio</i> .....	79
Los errores modernos .....	80
La crítica del Constitucionalismo (contractualismo, soberanía popu-	
lar, derecho de sufragio y principio de las mayorías) .....	82
La idea de libertad y derechos fundamentales .....	84
Apuntes sobre la cultura católica .....	87
C) LA CRÍTICA DEL ROMANTICISMO Y DE LA ESCUELA HISTÓRICA .....	91
D) LA CRÍTICA DEL ANTIHUMANISMO .....	94
E) LA CRÍTICA DEL MARXISMO LENINISMO .....	95
 <b>SEGUNDA PARTE. LA DIACRONÍA DEL FUNDAMENTO Y DEL CONCEPTO DE LOS DERECHOS: EL TIEMPO DE LA HISTORIA</b>  	
CAPÍTULO IV: FUNDAMENTO Y CONCEPTO: UNA VISIÓN INTEGRAL Y SUS CRITERIOS .....	101
CAPÍTULO V: LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMO CONCEPTO HISTÓRICO .....	113
1. <b>Los rasgos de la sociedad en el tránsito a la modernidad</b> .....	115
A) EL SISTEMA ECONÓMICO Y EL PROTAGONISMO DE LA BURGUESÍA .....	116
B) EL CAMBIO EN EL PODER POLÍTICO: LA APARICIÓN DEL ESTADO .....	119
C) EL CAMBIO DE MENTALIDAD .....	122
D) LOS RASGOS DE LA CULTURA: LA SECULARIZACIÓN, EL NATURALISMO, EL RA- CIONALISMO Y EL INDIVIDUALISMO .....	127
a) <i>La secularización</i> .....	127
b) <i>El naturalismo</i> .....	129
c) <i>El racionalismo</i> .....	130
d) <i>El individualismo</i> .....	132
E) LA NUEVA CIENCIA .....	133
F) EL NUEVO DERECHO .....	134
2. <b>Los orígenes del consenso sobre los derechos fundamentales</b> .....	138

CAPÍTULO VI: LOS MODELOS DE EVOLUCIÓN HISTÓRICA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES .....	145
1. <b>Los modelos iniciales de los derechos fundamentales</b> .....	146
A) EL MODELO INGLÉS DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES .....	146
B) EL MODELO AMERICANO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES .....	148
C) EL MODELO FRANCÉS DE DERECHOS FUNDAMENTALES .....	150
2. <b>Las líneas de evolución de los derechos fundamentales</b> .....	154
A) EL PROCESO DE POSITIVACIÓN .....	156
B) EL PROCESO DE GENERALIZACIÓN .....	160
a) <i>Los orígenes de la generalización</i> .....	162
b) <i>El impulso de la generalización</i> .....	164
c) <i>Los resultados del proceso de generalización</i> .....	168
d) <i>Las nuevas dimensiones de la generalización</i> .....	171
El nuevo corporativismo .....	171
Las nuevas tecnologías .....	172
El imperialismo de la economía .....	172
C) EL PROCESO DE INTERNACIONALIZACIÓN .....	173
D) EL PROCESO DE ESPECIFICACIÓN .....	180
a) <i>En relación con los titulares</i> .....	180
b) <i>En relación con los contenidos</i> .....	182
Los derechos relativos al medio ambiente .....	184
El derecho al desarrollo .....	188
El derecho a la paz .....	191
c) <i>La especificación como ruptura del consenso</i> .....	196
E) ALGUNAS CONCLUSIONES .....	197
3. <b>Sentido y contenido de las influencias ideológicas</b> .....	199
 <i>TERCERA PARTE. LA SINCRONÍA DEL FUNDAMENTO Y DEL CONCEPTO DE LOS DERECHOS: EL TIEMPO DE LA RAZÓN</i>	
CAPÍTULO VII: PROBLEMAS GENERALES .....	207
CAPÍTULO VIII: LA LIBERTAD SOCIAL, POLÍTICA Y JURÍDICA:	
1. <b>Concepto y modalidades</b> .....	215
A) LAS MODALIDADES DE LA LIBERTAD SOCIAL, POLÍTICA Y JURÍDICA .....	221
B) CONCLUSIONES SOBRE CONCEPTO Y MODALIDADES .....	226
2. <b>Otros significados del término libertad:</b>	
A) EL DINAMISMO HACIA LA LIBERTAD MORAL .....	228
B) EL CONDICIONAMIENTO DE LA LIBERTAD MORAL .....	232
C) LOS REDUCCIONISMOS DEL DINAMISMO DE LA LIBERTAD .....	240

■ CURSO DE DERECHOS FUNDAMENTALES. TEORÍA GENERAL

	Páginas
CAPÍTULO IX: LA SEGURIDAD JURÍDICA .....	245
1. <b>Las dimensiones de la seguridad jurídica</b> .....	248
A) LA SEGURIDAD JURÍDICA EN RELACIÓN CON EL PODER .....	249
a) <i>En el origen del Poder</i> .....	249
b) <i>En el ejercicio del Poder</i> .....	250
B) LA SEGURIDAD JURÍDICA EN RELACIÓN CON EL MISMO DERECHO .....	252
a) <i>La seguridad jurídica en el conjunto del Ordenamiento</i> .....	253
b) <i>La seguridad jurídica en subsistemas del Ordenamiento</i> .....	255
C) LA SEGURIDAD JURÍDICA EN RELACIÓN CON LA SOCIEDAD .....	256
2. <b>Algunas conclusiones</b> .....	258
CAPÍTULO X: LA SOLIDARIDAD .....	261
1. <b>El itinerario histórico de la solidaridad:</b>	
A) LA SOLIDARIDAD DE LOS ANTIGUOS .....	263
B) LA SOLIDARIDAD DE LOS MODERNOS .....	269
2. <b>La solidaridad como fundamento de los derechos</b> .....	275
CAPÍTULO XI: LA IGUALDAD .....	283
1. <b>La igualdad ante la ley</b> .....	284
2. <b>La igualdad material:</b>	
A) LA JUSTIFICACIÓN DE LA IGUALDAD MATERIAL .....	287
B) LA IDENTIFICACIÓN DE LA IGUALDAD MATERIAL Y SU DIFERENCIACIÓN RESPECTO DEL IGUALITARISMO .....	288
<b>Epílogo</b> .....	293
 <b>LIBRO II. TEORÍA JURÍDICA DE LOS DERECHOS</b>  	
CAPÍTULO XII: LA UNIVERSALIDAD DE LOS DERECHOS HUMANOS .....	297
1. <b>Algunas precisiones de significado</b> .....	299
2. <b>Los problemas teóricos de la universalidad</b> .....	299
3. <b>Una propuesta sobre la universalidad de los derechos</b> .....	310
4. <b>La universalidad de los derechos específicos</b> .....	313
5. <b>La universalidad de los derechos económicos y sociales y la crisis del Estado social</b> .....	318

CAPÍTULO XIII: EL PODER POLÍTICO DEMOCRÁTICO: LA POSITIVACIÓN DE LOS DERECHOS Y LA LIMITACIÓN DEL PODER .....	321
1. <b>Los modelos de relación entre Derecho y poder</b> .....	323
2. <b>El poder como hecho fundante básico</b> .....	333
A) EL PODER POLÍTICO: EL ESTADO .....	334
a) <i>El Estado es un poder único</i> .....	335
b) <i>El Estado es un poder institucionalizado</i> .....	337
c) <i>El Estado es un poder complejo</i> .....	339
B) EL PODER POLÍTICO COMO HECHO FUNDANTE BÁSICO .....	344
3. <b>El poder en la positivación de los derechos fundamentales</b> .....	347
CAPÍTULO XIV: EL SISTEMA JURÍDICO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES: LOS RASGOS DE SU IDENTIFICACIÓN .....	353
1. <b>El puesto de los derechos fundamentales en el Ordenamiento</b> .....	357
2. <b>Tipo de unidad sistemática que suponen</b> .....	360
3. <b>Tipo de normas de subsistema de derechos fundamentales</b> .....	370
A) NORMAS QUE REGULAN LA PRODUCCIÓN DE DERECHOS .....	371
B) NORMAS QUE REGULAN PODERES PARA ACCEDER AL EJERCICIO DE DERECHOS .....	372
C) NORMAS QUE REGULAN EL EJERCICIO DE DERECHOS .....	373
D) NORMAS GARANTIZADORAS DE LOS DERECHOS .....	374
4. <b>Algunas conclusiones</b> .....	379
CAPÍTULO XV: CAUCES DE APERTURA DEL SUBSISTEMA JURÍDICO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES .....	381
1. <b>La apertura al entorno. La realidad social</b> .....	386
2. <b>La apertura a la moralidad</b> .....	391
A) LOS RASGOS IDENTIFICADORES DE ESA MORALIDAD .....	391
B) LOS CAUCES DE LA INCORPORACIÓN .....	393
C) EL SENTIDO DE ESA MORALIDAD .....	402
D) ALGUNOS EJEMPLOS DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL .....	404
3. <b>La apertura a otros sistemas jurídicos</b> .....	407
4. <b>Algunas conclusiones</b> .....	410
CAPÍTULO XVI: LAS FUNCIONES DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES. ....	413
1. <b>Los derechos fundamentales como norma básica de identificación de normas</b> .....	416
2. <b>Los derechos fundamentales como derechos subjetivos, libertades, potestades e inmunidades</b> .....	423
3. <b>Los destinatarios de los derechos</b> .....	426
4. <b>Los derechos de los extranjeros:</b>	
A) CUESTIONES GENERALES .....	432
B) EL SISTEMA DE LA CONSTITUCIÓN .....	435

	Páginas
CAPÍTULO XVII: LA CLASIFICACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.	441
1. <b>La clasificación de las libertades públicas en Francia</b> .....	442
2. <b>La clasificación de los derechos fundamentales en recientes aportaciones de la cultura jurídica de lengua española</b> .....	444
3. <b>Algunas propuestas sobre criterios de clasificación</b> .....	453
A) EL CONTENIDO DE LOS DERECHOS .....	453
B) LA FORMA DE SU EJERCICIO .....	459
C) LOS TIPOS DE RELACIÓN JURÍDICA QUE SUPONEN .....	462
4. <b>Un concepto de derechos como conclusión</b> .....	468
CAPÍTULO XVIII: LAS FUENTES DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES ....	471
1. <b>Contexto del sistema de fuentes de los derechos fundamentales</b> .....	476
2. <b>¿Qué derechos fundamentales?</b> .....	482
3. <b>El sistema de fuentes</b> .....	489
4. <b>Gradación las fuentes</b> .....	491
5. <b>Delimitación sistemática</b> .....	495
CAPITULO XIX: LAS GARANTÍAS DE LOS DERECHOS .....	501
1. <b>Las garantías nacionales</b> .....	502
A) GARANTÍAS GENERALES .....	503
B) GARANTÍAS ESPECÍFICAS .....	505
a) <i>Garantías de regulación</i> .....	505
b) <i>Garantías de control y fiscalización</i> .....	509
c) <i>Garantías de interpretación</i> .....	510
d) <i>Garantías internas al derecho</i> .....	512
e) <i>Garantías judiciales</i> .....	513
El derecho a la jurisdicción y los órganos judiciales .....	514
Garantías sobre la regulación de los derechos: el control de constitu-	
cionalidad de las leyes .....	519
La garantía sobre la regulación abstracta: el recurso de incons-	
titucionalidad .....	520
La garantía sobre la regulación concreta: la cuestión de incons-	
titucionalidad .....	524
La garantía del ejercicio y disfrute: el recurso de amparo .....	527
El amparo judicial ordinario .....	528
El amparo constitucional:	
Significado .....	536
Tipos .....	537
Derechos protegidos .....	538
Necesidad de agotar la vía judicial ordinaria .....	539
Capacidad para ser parte .....	539
Representación y defensa .....	542
La demanda de amparo .....	542
Suspensión de la ejecución del acto que causa el amparo .	544
Procedimiento y resolución .....	545

	Páginas
2. <b>Las garantías internacionales</b> .....	547
A) GARANTÍAS UNIVERSALES .....	547
B) GARANTÍAS REGIONALES .....	550
a) <i>Garantías en el Consejo de Europa</i> .....	550
El procedimiento ante la Comisión .....	552
El procedimiento ante el Tribunal .....	555
b) <i>Garantías en el sistema interamericano</i> .....	557
El procedimiento ante la Comisión .....	558
El procedimiento ante la Corte Interamericana .....	562
La función jurisdiccional .....	563
La función consultiva .....	565
3. <b>Garantías y derechos</b> .....	567
 CAPÍTULO XX: LA INTERPRETACIÓN DE LOS DERECHOS:	
1. <b>La interpretación jurídica</b> .....	569
2. <b>Interpretación jurídica y derechos fundamentales</b> .....	574
3. <b>La particularidad de la interpretación de los derechos</b> .....	576
4. <b>Los criterios de interpretación de los derechos</b> .....	580
A) CRITERIOS DE INTERPRETACION JURÍDICA .....	580
B) CRITERIOS DE INTERPRETACIÓN ESPECÍFICOS DE LOS DERECHOS .....	584
 CAPÍTULO XXI: LOS LÍMITES DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES .....	
1. <b>El análisis de los límites</b> .....	590
2. <b>Los límites de los derechos desde otros puntos de vista</b> .....	609
 CAPÍTULO XXII: LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA RELACIONES PRIVADAS .....	
1. <b>La validez de las normas de derechos fundamentales en las relaciones entre particulares: el enfoque alemán</b> .....	619
2. <b>La validez de las normas de derechos fundamentales en las relaciones entre particulares en el Ordenamiento español</b> .....	624
3. <b>La eficacia de los derechos fundamentales en las relaciones entre particulares. Las garantías jurídicas</b> .....	635
 CAPÍTULO XXIII: LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA UNIÓN EUROPEA:	
1. <b>Concepción y funciones de los derechos fundamentales en la Unión Europea:</b>	
A) CONCEPCIÓN .....	641
B) FUNCIONES .....	644

	Páginas
<b>2. El modelo de protección pretoriana de los derechos fundamentales:</b>	
A) DESARROLLO DEL MODELO:	
a) <i>La laguna inicial</i> .....	647
b) <i>Las técnicas de protección jurisdiccional</i> .....	649
B) DEFICIENCIAS DEL MODELO:	
a) <i>Las insuficiencias del activismo judicial</i> .....	653
b) <i>Una protección contestada</i> .....	655
<b>3. Los derechos fundamentales en el Tratado de la Unión Europea</b> .....	<b>659</b>
A) LA UNIÓN EUROPEA Y EL CONVENIO EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS .....	660
B) LA UNIÓN EUROPEA Y LAS TRADICIONES CONSTITUCIONALES COMUNES A LOS ESTADOS MIEMBROS COMO PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO COMUNITARIO. ....	663
C) LA UNIÓN EUROPEA Y LOS DERECHOS HUMANOS DE LOS EXTRANJEROS .....	666
D) LA UNIÓN EUROPEA Y LOS DERECHOS HUMANOS EN EL EXTRANJERO .....	672
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	<b>677</b>
<b>ÍNDICE ONOMÁSTICO</b> .....	<b>707</b>