

Estudios de Derechos Humanos Fundamentales

Ab. Jorge Sosa Meza

gtz

Embajada
de la República Federal de Alemania
Bogotá

**PROYECTO PROFIS
DONACIÓN**

Indice General

Prólogo	XIII
Introducción	XVII

CAPÍTULO I - FUNDAMENTACIÓN DE LA TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.

LA JUSTIFICACIÓN DEL CONCEPTO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DENTRO DE LA TEORÍA DEL DERECHO.

1. Sintáctica, Semántica y Pragmática del enunciado "Derechos Humanos"	3
2. Los Derechos Fundamentales como correlatos de obligaciones activas o pasivas de otros. La ilusión de los deberes	13
3. ¿Por qué son "fundamentales" los Derechos Fundamentales?	15
3.1. Principios Generales y Fundamentales del derecho	15
3.2. La justiciabilidad como criterio de identificación de los Derechos Fundamentales	18
3.3. La coexistencia de los Derechos Fundamentales y los Derechos Humanos	20

EL PROBLEMA DE LA APLICACIÓN DEL PRINCIPIO DE IGUALDAD EN LOS DERECHOS HUMANOS.

1. El sentido de la igualdad desde la desigualdad	22
2. El principio de igualdad en la Declaración Universal de Derechos Humanos	25
3. La debida proporcionalidad en la aplicación del principio de igualdad	27

CAPÍTULO II - DERECHOS CIVILES Y POLÍTICOS.

LAS GARANTÍAS AL DEBIDO PROCESO Y LA CLÁUSULA DE SEGURIDAD GENERAL DEL SISTEMA: UN ESTUDIO COMPARADO.

1. Las garantías del debido proceso en la Historia	33
2. Los "derechos escondidos" en el Art. 8 de la Convención Americana	37
3. La reciente aplicación de la cláusula de seguridad general del sistema	40
4. La jurisprudencia de la Corte Interamericana en el Art. 1 de la Convención	43
5. La jurisprudencia de la Corte Interamericana en el Art. 2 de la Convención	46

LAS MEDIDAS ALTERNATIVAS A LAS PENAS DE PRIVACIÓN DE LIBERTAD.

1.	Sobre las reglas mínimas de aplicación de las medidas alternativas a las penas de privación de libertad	49
1.1.	Razonabilidad y justificación	49
1.2.	Medidas sustitutivas	51
1.3.	Medidas suspensorias	53
1.4.	Medidas de atenuación o progresivas	55
1.5.	Medidas de abstención	56
2.	Los principios generales para la aplicación de las medidas alternativas sustitutivas a las penas de privación de libertad	56
2.1.	Participación	58
2.2.	Proporcionalidad	59
2.3.	Equilibrio	59
2.4.	Racionalidad	60
2.5.	Alternabilidad	61
3.	Régimen de vigilancia y obligaciones	62
4.	El aporte de la teoría económica del delito	63

EL DERECHO A LA INTIMIDAD Y A LA HONRA COMO LÍMITES A LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN.

1.	Límites y restricciones a la libertad de información	65
2.	The right to privacy. La doctrina Warren y Brandeis	69
3.	¿La intimidad de lo público?	72
4.	El derecho al honor como límite	78
5.	El derecho a la honra de los personajes públicos	80

LIMITES EN LAS RELACIONES DEMOCRÁTICAS, FUERZA PÚBLICA-SOCIEDAD CIVIL DENTRO DE UN ESTADO DE DERECHO.

1.	Necesidad, proporcionalidad y Derechos Fundamentales como límites	86
1.1	Límite de la necesidad y la medida	87
1.2	Límite de la concordancia entre los medios y el fin o principio de proporcionalidad	88
1.3	Límite de la estabilidad de los Derechos Fundamentales de la persona, o principio de la no justificación	89
2.	La función de las Fuerzas Armadas dentro de la teoría del poder	90
3.	La actuación de las Fuerzas Públicas en los estados de emergencia	91

4.	Las nuevas tendencias: obediencia debida, objeción de conciencia y servicio militar voluntario	93
----	--	----

CAPÍTULO III – DERECHOS ECONÓMICOS, SOCIALES Y CULTURALES.

¿DERECHOS DE PAPEL?. LA JUSTICIABILIDAD DE LOS DERECHOS ECONÓMICOS, SOCIALES Y CULTURALES.

1.	La dimensión colectiva y la dimensión individual de los Derechos Económicos, Sociales y Culturales	101
2.	Justiciabilidad e Invocabilidad	106
3.	Los Derechos Económicos, Sociales y Culturales en los pactos y tratados internacionales	111
3.1.	El derecho a la libre determinación de los pueblos como derecho de elección de las políticas económicas de los Estados	112
3.2.	La dimensión individual, intermedia y colectiva de los DESC dentro de los pactos y tratados internacionales	113
3.2.1.	El Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (PIDESC)	114
3.2.2.	El Protocolo Adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales “Protocolo de San Salvador”	117
3.2.3.	El Protocolo N° 1 Adicional a la Convención Europea de Derechos Humanos y libertades fundamentales, y la Carta Social Europea	121
4.	Hacia una categoría abierta de los Derechos Económicos, Sociales y Culturales	125

LAS LIBERTADES FUNDAMENTALES EN EL ÁMBITO DE LA DEMOCRACIA UNIVERSITARIA.

1-	La universidad como modelo de microdemocracia	128
2-	Los Derechos Fundamentales en la universidad	131
2.1-	La libertad de cátedra	131
2.2-	La libertad de enseñanza	134
2.3-	El principio progresivo de gratuidad y oportunidad en la educación superior	138
2.4-	La autonomía universitaria	143
2.5.	Los derechos de los estudiantes como derechos de los consumidores	146
2.6.	La libertad de reunión y asociación	148
2.7.	El debido proceso	151
3-	Otros derechos fundamentales en el ámbito de la universidad: el derecho a la intimidad y al control del gasto universitario	154

CAPÍTULO IV - MECANISMOS DE PROTECCIÓN A NIVEL INTERNACIONAL
BREVE ESTUDIO COMPARADO DE LOS SISTEMAS DE PROTECCIÓN INTERNACIONAL
DE LOS DERECHOS HUMANOS.

1.	El Sistema Universal de protección de los Derechos Humanos	160
1.1.	Antecedentes	160
1.2.	Procedimientos convencionales	162
1.3.	Procedimientos extraconvencionales	164
1.3.1.	El procedimiento 1503, reformado	164
1.3.2	El Procedimiento público 1253 y los procedimientos especiales	166
1.3.2.1	Mandatos temáticos	168
1.3.2.2	Mandatos relacionados con países	169
1.4	La protección del Derecho Internacional Humanitario en el Sistema Universal	169
1.4.1	Consejo de Seguridad	169
1.4.1.1.	Los Comités	172
1.4.1.2	Operaciones de mantenimiento de la paz	173
1.4.1.3.	Comisiones	174
1.4.1.4.	Los Tribunales Penales Internacionales ad hoc	174
1.4.1.4.1.	El Tribunal Penal Internacional para la ex Yugoslavia y el Tribunal Penal Internacional para el Territorio de Rwanda	175
1.5	La Corte Internacional de Justicia	179
2.	Mecanismos de protección en la Convención Interamericana de Derechos Humanos	181
2.1.	La Comisión Interamericana de Derechos Humanos	181
2.1.1.	Violaciones sistemáticas	183
2.1.2.	Denuncias individuales	183
2.1.3.	Requisito de admisibilidad.	183
2.1.3.1.	El agotamiento de los recursos internos	184
2.1.4.	El procedimiento en la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	186
2.2.	La Corte Interamericana de Derechos Humanos	187
2.2.1.	Antecedentes	187
2.2.2.	Competencia Contenciosa	188
2.2.3.	Competencia Consultiva	189
2.2.4.	El procedimiento en la Corte Interamericana	190
3.	El Sistema Europeo de Protección de los Derechos Humanos	194
3.1.	Antecedentes	194
3.2.	El Protocolo 11. Características principales del nuevo sistema	195
3.3.	La nueva Corte	196
3.3.1	Competencia contenciosa	197

3.3.2. Competencia consultiva	198
3.3.3.El procedimiento en la Corte	198
4. El Sistema Africano de Protección de los Derechos Humanos	201
4.1. Antecedentes	201
4.2. Carta Africana de los Derechos Humanos y de los Pueblos	202
4.3. Comisión Africana de Derechos Humanos	203
4.4. Procedimiento general de las comunicaciones	204
5. El sistema de protección de los Derechos Humanos en Asia: la Liga Árabe	207

CAPÍTULO V - DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO.

EN TIEMPOS DE GUERRA Y EN TIEMPOS DE PAZ: EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO Y EL DERECHO A LA ASISTENCIA HUMANITARIA.

1. Un recuerdo de Solferino	211
2. El Derecho de Ginebra y el Derecho de La Haya	213
3. La evolución del Derecho Internacional Humanitario en tiempos de paz	214
4. El concepto de víctima y su relación con el principio de humanidad	217
5. La asistencia humanitaria como Derecho Humano	218

LA PAZ PERPETUA. IMPERATIVOS ÉTICOS PARA UNA CULTURA GLOBAL.

1. "Sobre la Paz Perpetua"	222
2. Sobre los artículos preliminares para la paz perpetua entre los Estados	223
2.1. Artículo 1	223
2.2. Artículo 2	223
2.3. Artículo 3	223
2.4. Artículo 4	224
2.5. Artículo 5	226
2.6. Artículo 6	227
3. Sobre los artículos definitivos de la Paz Perpetua	229
3.1. Artículo 1	229
3.2. Artículo 2	232
3.3. Artículo 3	236
4. Discrepancia y armonía entre la moral y la política con respecto a la Paz Perpetua.	241
4.1. "Sed astutos como la serpiente y cándidos como la paloma"	241
4.2. "Fiat iustitia, pereat mundus"	243
4.3. La publicidad de la ley	244
5. "Ius cosmopolitanum"	245

CAPÍTULO VI - DEMOCRACIA Y GRUPOS VULNERABLES.

**LAS MEDIDAS ESPECIALES DE CARÁCTER TEMPORAL: ACCIONES POSITIVAS Y
POLÍTICAS DE DIFERENCIACIÓN LEGAL.**

1.	Nociones generales	249
2.	"Separados pero Iguales" (separate but equal) El caso Plessy vs. Ferguson	253
3.	El Antecedente "Harlan" (the color blind constitution). El caso Brown vs. Board of education.	256
4.	La presidencia de Lyndon Johnson. La orden ejecutiva 11246	259
5.	The Civil Rights Act.	259
6.	La normativa vigente en los ámbitos universal y continental en materia de discriminación	260
7.	El Caso Ecuador. La Ley de Cuotas 2000-1 reformatoria a la Ley de Elecciones	262

MORAL INSTRUMENTAL: APUNTES PARA UNA ÉTICA DE ESTADO.

1.	La tolerancia en sus dos acepciones	267
2.	Ética dialógica: ¿acuerdos o concordia?	269
3.	La idea de la dignidad humana: el problema de los medios y los fines	271
4.	Solidaridad y conciencia cooperativa	272
5.	Los reflejos morales	274
6.	Relaciones conceptuales y pragmáticas de los componentes que conforman la moral instrumental estatal	276

Anexos 279

Declaración Universal de Derechos humanos	281
Convención Americana sobre Derechos Humanos	288
Protocolo Adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales.	313

Bibliografía 325