

BIBLIOTECA
ENRIQUE LOW MURTRA

JOSÉ JUAN MORESO

LA CONSTITUCIÓN: MODELO PARA ARMAR

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES

2009



ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
PREFACIO	13
ORIGEN DE LOS ENSAYOS PREVIAMENTE PUBLICADOS	19
ENSAYO 1.—ESBOZO DE PRELIMINARES A UNA TEORÍA DE LA CONSTITUCIÓN	21
1. INTRODUCCIÓN.....	21
2. EL TRASFONDO DE LA CONSTITUCIÓN	22
3. TEORÍA CONSTITUCIONAL DEL DERECHO	35
4. LA APLICACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN: CONFLICTOS ENTRE DERECHOS CONSTITUCIONALES Y MANERAS DE RESOLVER- LOS.....	51
5. INTROITO	66

I

EL SUSTRATO DE LA CONSTITUCIÓN

ENSAYO 2.—EL REINO DE LOS DERECHOS Y LA OBJETIVIDAD DE LA MORAL	69
1. EL CASO SAFIYA.....	69
2. <i>SIGHTSEEING</i> POR LA METAÉTICA	70
3. EL ESCEPTICISMO ACERCA DE LA MORALIDAD	74
4. UNA METAÉTICA ECUMÉNICA	78
5. RELATIVISMO (I): LO QUE LA OBJETIVIDAD NO REQUIERE.....	84
6. RELATIVISMO (II): LO QUE LA OBJETIVIDAD REQUIERE	87
7. ESCEPTICISMO, RELATIVISMO Y DERECHOS HUMANOS	92

	<u>Pág.</u>
ENSAYO 3.— EL PROBLEMA FREGE-GEACH	95
ENSAYO 4.— EL CONSTRUCTIVISMO ÉTICO Y EL DILEMA DE EUTI-FRÓN	101
ENSAYO 5.— DERECHOS Y JUSTICIA PROCESAL IMPERFECTA	111
1. INTRODUCCIÓN.....	111
2. CUESTIONES CONCEPTUALES.....	113
2.1. La tesis de los derechos es metaéticamente neutral	113
2.2. La tesis de los derechos es (parcialmente) neutral desde el punto de vista de la ética normativa	114
2.3. Algunas observaciones sobre el concepto de derechos morales.....	116
3. DERECHOS MORALES <i>VERSUS</i> DERECHOS CONSTITUCIONALES	119
4. LA DEMOCRACIA CONSTITUCIONAL: UN CASO DE JUSTICIA PROCESAL IMPERFECTA	122
5. LAS CIRCUNSTANCIAS DE LA PRIMACÍA DE LA CONSTITUCIÓN	127
6. CONCLUSIONES: EL PERÍMETRO DEL COTO VEDADO	132
ENSAYO 6.— SOBRE EL ALCANCE DEL PRECOMPROMISO	137
ENSAYO 7.— ACERCA DE LOS FUNDAMENTOS DEL CONSTITUCIONALISMO	145
1. INTRODUCCIÓN.....	145
2. <i>EN ATTENDANT CORAF</i>	146
3. <i>LA COSCIENZA DI ZENO</i>	148
4. LA OBJETIVIDAD DE LA MORAL Y EL CONTROL JURISDICCIONAL DE LA CONSTITUCIONALIDAD	148
ENSAYO 8.— LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL PRINCIPIO DE LA DIFERENCIA	151
1. INTRODUCCIÓN.....	151
2. LA SECUENCIA EN CUATRO ETAPAS	153
3. EL PRINCIPIO DE LA DIFERENCIA	155
4. LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL PRINCIPIO	160
5. TÉCNICAS DE CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL PRINCIPIO	162
6. CONCLUSIONES	170
ANEXO	170

II
TEORÍA CONSTITUCIONAL DEL DERECHO

ENSAYO 9.—LA DOCTRINA JULIA ROBERTS Y LA OBJETIVIDAD DEL DERECHO.....	175
ENSAYO 10.—EN DEFENSA DEL POSITIVISMO JURÍDICO INCLUSIVO.....	183
1. VARIEDADES DE POSITIVISMO JURÍDICO.....	183
2. VALIDEZ: PERTENENCIA Y APLICABILIDAD	186
3. EL ARGUMENTO DE LA CONTROVERSIA.....	188
4. EL ARGUMENTO DEL COLAPSO.....	193
5. EL ARGUMENTO DE LA AUTORIDAD	195
6. EL ARGUMENTO DE LA DIFERENCIA PRÁCTICA.....	200
7. CONCLUSIONES.....	203
ENSAYO 11.—PRINCIPIO DE LEGALIDAD Y CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN (SOBRE EL ALCANCE DE LA TAXATIVIDAD).....	205
1. INTRODUCCIÓN	205
2. EL CONCEPTO DE TAXATIVIDAD	207
3. LA JUSTIFICACIÓN DE LA TAXATIVIDAD	211
4. EL CASUISMO Y LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN	214
5. UN DERECHO PENAL SIN CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN	215
6. EL ALCANCE DEL PRINCIPIO DE TAXATIVIDAD EN RELACIÓN CON LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN	217
7. EL DERECHO PENAL Y LA MORALIDAD	219
8. CONCLUSIONES.....	221
ENSAYO 12.—ACERCA DEL NEOCONSTITUCIONALISMO.....	223
ENSAYO 13.—SOBRE LA PRUEBA Y LA PARADOJA DE GETTIER	235
ENSAYO 14.—LO QUE QUEDA DEL POSITIVISMO JURÍDICO	241

III
LA APLICACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN

ENSAYO 15.—RAZONES Y SIGNIFICADOS EN CONTEXTO	257
ENSAYO 16.—CONFLICTOS ENTRE PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES.....	267
1. INTRODUCCIÓN.....	267

	<u>Pág.</u>
2. GUASTINI SOBRE LA PONDERACIÓN.....	268
3. RAZONES <i>PRIMA FACIE</i> COMO PAUTAS DERROTABLES	271
4. ALEXYS SOBRE LA PONDERACIÓN	278
5. CONTRA EL PARTICULARISMO	280
6. EL IDEAL DE PLENITUD NORMATIVA	282
ENSAYO 17.—SOBRE REVISIONES ESTABLES, CASOS PARADIGMÁTICOS E IDEALES REGULATIVOS.....	285
1. INTRODUCCIÓN	285
2. LA ESTABILIDAD DE LAS REVISIONES.....	286
3. LOS CASOS PARADIGMÁTICOS.....	289
4. IDEALES Y CONSOLACIONES.....	291
ENSAYO 18.—DOS CONCEPCIONES DE LA APLICACIÓN DE LAS NORMAS DE DERECHOS FUNDAMENTALES	293
1. EL CASO DEL NIÑO MARCOS.....	293
2. LA CONCEPCIÓN SUBSUNTIVA	295
3. LA CONCEPCIÓN PARTICULARISTA	298
4. LA PONDERACIÓN COMO PASO PREVIO A LA SUBSUNCIÓN	302
5. LA SOLUCIÓN AL PROBLEMA DEL CONDE DE WINDISCHGRÄFT ..	305
ENSAYO 19.—LA ARITMÉTICA DE LA PONDERACIÓN	309
ENSAYO 20.—DERECHOS Y CONSTITUCIONALISMO SIN CONFLICTOS	321
1. INTRODUCCIÓN.....	321
2. UNA CLASIFICACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.....	323
3. CONFLICTOS <i>INTRA-DERECHOS</i> Y CONFLICTOS <i>INTER-DERECHOS</i>	324
4. CONFLICTOS <i>INTRA-DERECHOS</i>	324
5. CONFLICTOS ENTRE LOS DERECHOS DE LIBERTAD	325
6. CONFLICTOS ENTRE LOS DERECHOS PRIMARIOS Y LOS DERECHOS SECUNDARIOS.....	326
7. CONFLICTOS ENTRE DERECHOS Y OTROS BIENES JURÍDICOS...	328
8. LA ESPECIFICACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	328
BIBLIOGRAFÍA.....	333
ÍNDICE DE AUTORES CITADOS.....	355