

LETICIA MORALES

DERECHOS SOCIALES CONSTITUCIONALES Y DEMOCRACIA

Prólogo de
Roberto Gargarella



Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2015

ÍNDICE

	Pág.
PRÓLOGO. DERECHOS SOCIALES: UN ACERCAMIENTO RENOVADO , <i>por Roberto Gargarella</i>	17
1. LA NECESIDAD DE PENSAR SOBRE LOS DERECHOS SOCIALES.	17
2. DERECHOS SOCIALES Y CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD.	20
3. MODOS DE INTERVENCIÓN JUDICIAL Y DIÁLOGO CONSTITUCIONAL: LA «SALA DE MÁQUINAS» DEL CONSTITUCIONALISMO	23
BIBLIOGRAFÍA.....	27
PALABRAS PRELIMINARES	29
INTRODUCCIÓN	33
1. LOS DERECHOS SOCIALES EN LA ENCRUCIJADA.....	33
2. JUSTICIA Y DEMOCRACIA	37
3. CONSTITUCIONALISMO JURÍDICO O CONSTITUCIONALISMO POLÍTICO	38
4. LA LEGITIMIDAD DE LOS DERECHOS SOCIALES	40
5. HOJA DE RUTA.....	42

PRIMERA PARTE

EL CONCEPTO DE LOS DERECHOS SOCIALES

CAPÍTULO I. ¿QUÉ SON LOS DERECHOS SOCIALES?	47
1. INTRODUCCIÓN	47
2. LOS DERECHOS SUBJETIVOS	47
2.1. Diferentes sentidos de la expresión «tener un derecho»	48
2.1.1. Las posiciones jurídicas según HOHFELD	49
2.1.2. Los sentidos de derecho subjetivo en KELSEN	50
2.1.3. La noción de obligación jurídica.....	52
2.2. La razón de ser de los derechos subjetivos	53
2.3. Derechos jurídicos y derechos morales.....	56
2.4. El concepto de derechos humanos	58
3. LOS DERECHOS SOCIALES.....	59
3.1. La tesis historicista de los derechos	61
3.2. Los elementos de los derechos sociales	63
3.2.1. Los sujetos titulares.....	63
3.2.2. Los sujetos obligados	67
3.2.2. El contenido	68
4. CONCLUSIÓN.....	75
CAPÍTULO II. EL ESTATUS CONCEPTUAL DE LOS DERECHOS SOCIALES	77
1. INTRODUCCIÓN	77
2. DERECHOS A ABSTENCIONES Y DERECHOS A PRESTACIONES	78
2.1. El carácter negativo o positivo de los derechos	79
2.2. La objeción semántica.....	82
3. LA IRRELEVANCIA CONCEPTUAL DE LA ESCASEZ DE RECURSOS	85
3.1. La objeción de los costes bajo la lupa	86
3.2. Derechos sociales insaciables	92
4. LA TESIS DE LA CORRELACIÓN ENTRE DERECHOS Y DEBERES	93
4.1. La versión débil de la tesis de la correlación	95
4.2. Los derechos sociales como <i>ius in rem</i>	97

	<u>Pág.</u>
5. LAS GARANTÍAS Y LOS DERECHOS SOCIALES	104
5.1. La tesis normativa de la distinción.....	106
5.2. Presupuestos de la distinción	108
6. CONCLUSIÓN.....	112

SEGUNDA PARTE

LA INSTITUCIONALIZACIÓN DE LOS DERECHOS SOCIALES

CAPÍTULO III. PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL.....	115
1. INTRODUCCIÓN	115
2. FORMAS JURÍDICAS DE REGULACIÓN DE LOS DERECHOS SOCIALES	115
2.1. Los derechos subjetivos	116
2.2. Las directrices	118
2.3. Las meras gracias	119
3. LA TUTELA CONSTITUCIONAL	121
3.1. El atrincheramiento de derechos fundamentales.....	123
3.2. La rigidez constitucional	124
3.3. El control de constitucionalidad.....	126
3.3.1. Criterios de distinción	126
3.3.2. Modalidades de justicia constitucional	128
4. EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD ROBUSTO DE LOS DERECHOS SOCIALES.....	130
4.1. El sistema constitucional argentino luego de la Reforma de 1994.....	132
4.2. El sistema constitucional colombiano a partir de la Reforma de 1991	137
4.3. El sistema constitucional sudafricano desde la Constitución de 1996.....	140
5. EL CONTROL CONSTITUCIONAL DÉBIL DE LOS DERECHOS SOCIALES.....	143
6. CONCLUSIÓN.....	145

	Pág.
CAPÍTULO IV. PROTECCIÓN LEGISLATIVA Y PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL	147
1. INTRODUCCIÓN	147
2. LA TUTELA LEGISLATIVA Y SUS DIVERSOS GRADOS	148
2.1. La tutela legislativa robusta de los países escandinavos	148
2.2. La tutela legislativa intermedia del sistema canadiense.....	149
2.3. La tutela legislativa débil del sistema estadounidense.....	153
3. LA DIMENSIÓN INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS SOCIALES.....	157
3.1. El desarrollo del contenido de los derechos sociales en las declaraciones internacionales.....	158
3.2. Recepción de las normas internacionales sobre derechos sociales en el derecho interno de los Estados	161
3.3. Los mecanismos internacionales de supervisión.....	164
4. LA RECEPCIÓN JURÍDICA DE LAS EXIGENCIAS SOCIALES .	168
5. MODELOS DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS SOCIALES	173
6. CONCLUSIÓN.....	175

TERCERA PARTE

LA DIMENSIÓN NORMATIVA DE LOS DERECHOS SOCIALES

CAPÍTULO V. LA JUSTICIA COMO FUNDAMENTO DE LOS DERECHOS SOCIALES	179
1. INTRODUCCIÓN	179
2. EL PROBLEMA DE LOS DESACUERDOS EN LAS TEORÍAS DE LA JUSTICIA	180
3. EL CONTENIDO DE LOS DERECHOS SOCIALES Y LAS EXIGENCIAS DE LA JUSTICIA.....	184
4. NECESIDADES BÁSICAS Y DERECHOS SOCIALES	189
4.1. Una intuición poderosa	189
4.2. El dilema	192
5. EL MÍNIMO SOCIAL EN LA TEORÍA DE LA JUSTICIA RAWLSIANA.....	194
5.1. Los principios de justicia	195
5.2. El mínimo social	196
5.3. Una noción compuesta	199

	Pág.
6. RECURSOS ADECUADOS Y UNA VIDA MÍNIMAMENTE DECENTE.....	201
6.1. El interés fundamental en llevar una vida decente.....	202
6.2. Inconvenientes en la especificación.....	203
7. CONCLUSIÓN.....	207
CAPÍTULO VI. EXIGENCIAS DE JUSTICIA Y PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL.....	209
1. INTRODUCCIÓN.....	209
2. OBJECIONES A LA PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LAS EXIGENCIAS DE JUSTICIA.....	210
3. LA FALTA DE COMPETENCIA JUDICIAL.....	213
3.1. La cuestión del conocimiento experto de los jueces.....	214
3.2. El problema del policentrismo.....	217
3.3. La ley de presupuesto como cuestión política no justiciable....	224
4. LA FALTA DE LEGITIMIDAD DEMOCRÁTICA DEL PODER JUDICIAL.....	227
5. CONCLUSIÓN.....	233
CAPÍTULO VII. LA DEMOCRACIA COMO FUNDAMENTO DE LOS DERECHOS SOCIALES.....	235
1. INTRODUCCIÓN.....	235
2. DEMOCRACIA Y EXIGENCIAS DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS.....	236
3. LA CONCEPCIÓN SUSTANCIALISTA DE RONALD DWORKIN.....	241
3.1. La igual consideración como virtud soberana.....	241
3.2. Los problemas de la concepción sustancialista.....	245
4. EL PROCEDIMENTALISMO MODERADO DE THOMAS CHRISTIANO.....	248
4.1. Los límites a la autoridad democrática.....	248
4.2. Consideraciones respecto de la propuesta moderada.....	254
5. LA CONCEPCIÓN PROCEDIMENTAL SEGÚN JEREMY WALDRON.....	258
5.1. El derecho de participación como constitutivo de la democracia.....	258
5.2. El dilema: ¿regreso infinito o autodestrucción?.....	265
5.3. La confianza en la cultura política.....	268
6. CONCLUSIÓN.....	273

CAPÍTULO VIII. PRECONDICIONES DE LA PARTICIPACIÓN POLÍTICA.....	275
1. INTRODUCCIÓN.....	275
2. LA NOCIÓN DE PARTICIPACIÓN POLÍTICA.....	276
3. LEGITIMIDAD DEMOCRÁTICA Y PRECONDICIONES PROCEDIMENTALES.....	283
3.1. La tesis de las precondiciones democráticas.....	283
3.2. La objeción de petición de principio sobre los fundamentos....	286
3.3. La objeción del escaso alcance en la protección de derechos...	290
3.4. La paradoja de las precondiciones.....	292
4. LA LÓGICA DE LAS PRECONDICIONES EN LAS SOCIEDADES DEMOCRÁTICAS.....	294
5. CONCLUSIÓN.....	298
CAPÍTULO IX. DOS NIVELES DE DERECHOS SOCIALES.....	301
1. INTRODUCCIÓN.....	301
2. LOS DOS NIVELES DE DERECHOS SOCIALES.....	302
2.1. El primer nivel.....	303
2.2. El segundo nivel.....	309
2.3. La distinción entre niveles.....	310
3. PRECONDICIONES MATERIALES Y DERECHOS SOCIALES ..	312
3.1. El criterio interno.....	313
3.2. Exigencias normativas y relaciones empíricas.....	316
3.3. Objeciones.....	324
4. CONCLUSIÓN.....	329
CAPÍTULO X. LA PROTECCIÓN LEGÍTIMA DE LOS DERECHOS SOCIALES.....	331
1. INTRODUCCIÓN.....	331
2. PROTECCIÓN DEL PRIMER NIVEL: LA LEGITIMIDAD DEL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD.....	332
2.1. La protección robusta del primer nivel.....	332
2.2. La previsión de la justicia constitucional.....	336
2.2.1. El modelo europeo de justicia constitucional.....	336
2.2.2. El modelo americano de justicia constitucional.....	338
3. LOS CASOS PROBLEMÁTICOS.....	343

4. PROTECCIÓN DEL SEGUNDO NIVEL: LOS LÍMITES DE LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL.....	345
5. CONCLUSIÓN.....	353
CONCLUSIONES.....	355
BIBLIOGRAFÍA.....	359