

BIBLIOTECA DE CUESTIONES ACTUALES

✓
ANGEL SANCHEZ DE LA TORRE



✓
COMENTARIO
AL
FUERO DE LOS ESPAÑOLES

TEORIA JURIDICA DE LOS DERECHOS HUMANOS. IV

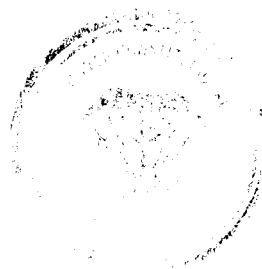


INSTITUTO DE ESTUDIOS POLITICOS

MADRID

1 9 7 5

INDICE GENERAL



Páginas

PRIMERA PARTE

A) Nociones introductorias: La evolución perfecta del orden jurídico

Capítulo I. <i>La positivación jurídica de los Derechos Humanos</i>	3
1. Derechos Humanos: libertades concretas del «ser humano»	3
2. ¿Qué es el respeto a la dignidad humana?	5
3. Los Derechos Humanos como «fundamento»	5
4. Analogías, en sus criterios normativos y en sus elementos, entre los Derechos Humanos y el ordenamiento jurídico positivo	8
Capítulo II. <i>Problemas histórico-ideológicos de los Derechos Humanos</i> ...	11
1. Concepciones tradicionales de los Derechos Humanos	11
2. Concepto de los Derechos Humanos	13
3. Los Derechos Humanos y la existencia colectiva de la libertad ...	13
4. Fundación absoluta y sistematización relativa de los Derechos Humanos	15
Capítulo III. <i>El apoyo constitucional de los Derechos Humanos</i>	17
1. Dificultades en la interpretación y función de las Declaraciones de Derechos	17
2. Divergencias de perspectiva entre la interpretación estatal y la personal-social	18
3. Clasificación de las Constituciones políticas según su grado de positivación jurídica	19
4. Breve esquema de las interpretaciones de los Derechos Humanos en las diversas Constituciones españolas	20
5. El problema constitucional del «orden público» y sus diversas interpretaciones	28
6. Orden público «administrativo» y «ontológico»	30
7. El concepto de «orden público» en un sistema jurídico de «legalidad»	32
8. El orden público como seguridad del Derecho y de sus libertades.	33

	<i>Páginas</i>
Capítulo IV. <i>Problemas sistemático-jurídicos para la definición y aplicación de los Derechos Humanos fundamentales</i>	37
1. Diversos aspectos del problema de la vigencia de los Derechos Humanos	37
2. Su inserción en un proceso evolutivo del Ordenamiento Jurídico.	39
3. La introducción de innovaciones en la dinámica de los poderes sociopolíticos	41
4. Su <i>praxis</i> interpretativa de los valores existentes en la sociedad.	43
5. La referencia de un criterio normativo supremo del orden sociopolítico	45
6. Su criteriología respecto a la solución o planteamiento de los conflictos sociales	47
7. La aplicación de los principios normativos constitucionales	50
8. Su imprecisión en cuanto al modo técnico de obtener vigencia jurídica eficaz	53
 B) Los derechos humanos contenidos en el Fuero de los Españoles 	
Capítulo I. <i>Exposición de sus definiciones de derechos y deberes</i>	57
1. El <i>Fuero de los Españoles</i> dentro del sistema de Leyes Constitucionales	57
2. Análisis del <i>Fuero de los Españoles</i>	58
3. Definiciones sobre derechos individuales	61
4. Definiciones sobre derechos cívicos y políticos	62
5. Definiciones sobre derechos sociolaborales	64
Capítulo II. <i>El problema de la positividad de tales derechos</i>	67
1. Concepto de la «positividad jurídica» desde el concepto de los Derechos Humanos	67
2. Interpretación personalista de la positividad jurídica, según el <i>Fuero</i> .	69
3. Progresividad efectiva de la positivación del <i>Fuero de los Españoles</i> .	73
4. La vigencia positiva actual del <i>Fuero de los Españoles</i>	77
5. La obligatoriedad de su aplicación según la Ley de Orden Público.	80
6. El caso especial de algunas normas contenidas en el <i>Fuero del Trabajo</i>	81
7. Significación del término «ley» en el problema de la positivación.	83
8. ¿Sería posible conectar este problema con la noción del «recurso de contrafuero»?	85
Capítulo III. <i>Posibilidad de interpretación auténtica de los mismos en caso de ausencia o de inadecuación legislativa</i>	87
1. La concentración de poderes conforme al Decreto de 29-IX-1936.	87
2. Ejercicio de las facultades institucionales del poder «carismático» del Jefe del Estado	90

	<i>Páginas</i>
3. El ejemplo de Justiniano y la Ley de Principios del Movimiento.	94
4. Interpretación del pasado y del presente del Movimiento Nacional.	97
5. La búsqueda del futuro del Estado Nacional	100
6. Función del Movimiento	104
7. Valores, orientaciones, estructuración de la libertad, en la noción de «orden»	107
8. Implicación mutua entre «orden» y «libertad»	110
9. Interpretación del «bien común» como legitimación del Movimiento.	113
10. Función «constituyente» de los Principios del Movimiento	117
11. Coherencia entre la vigencia de la Ley de Principios y la del <i>Fuero de los Españoles</i>	120
12. El cumplimiento del <i>Fuero</i> , exigencia de la legitimación y de la perfectividad del ordenamiento jurídico-político vigente	122
 Capítulo IV. <i>Correlación situacional entre derechos y deberes</i>	 125
1. Las funciones de garantía de las libertades por el Derecho no son condicionadas	125
2. El «deber institucional» como responsabilidad natural por el valor de la libertad	127
3. Función pedagógica de los aparentes «deberes» fundamentales	127
4. ¿Pueden encubrir, ciertas facultades del Estado, limitaciones reales de derechos fundamentales, de no ser aquéllas interpretadas adecuadamente?	128
5. Deberes del Estado en relación con el cumplimiento de los deberes de los particulares	129

SEGUNDA PARTE

Los derechos individuales

Capítulo I. <i>Derecho a la personalidad jurídica</i>	135
1. La persona, base interpretativa de los Derechos Humanos	135
2. «Dignidad», «integridad» y «libertad»	138
3. Respeto y Derecho	141
4. Teoría de la personalidad jurídica	144
 Capítulo II. <i>Derecho a la igualdad ante la ley</i>	 147
1. Concepto de «igualdad ante la ley»	147
2. Discriminaciones legales; por razón de sexo	150
3. Discriminación por razón de origen nacional	152
4. El problema de los marginados sociales	155

	<i>Páginas</i>
Capítulo III. <i>Derecho al respeto del honor personal y familiar</i>	159
1. El honor: conciencia personal y estima social	159
2. Sujetos del derecho a la estimación personal	160
3. El «derecho a la intimidad» como expresión del derecho al honor personal y familiar	162
4. La discriminación por filiación irregular	164
5. Ejemplos de diversas Constituciones actuales	168
6. El proceso de reconocimiento de paternidad	168
<i>Apéndice</i>	171
Capítulo IV. <i>Derecho a la educación e instrucción</i>	175
1. Los intereses de la educación	175
2. Derechos constitucionales de los docentes	178
3. La enseñanza en los textos constitucionales recientes	180
4. La educación entre los derechos de la persona	185
5. La Declaración Universal y otras sobre el derecho a la educación.	187
6. Los principios de la Ley General de Educación y su organización.	189
Capítulo V. <i>Derecho a la libertad de conciencia y de religión</i>	199
1. Estado católico y libertad confesional	199
2. Protección estatal a la Iglesia Católica Romana	201
3. Privilegios del catolicismo y libertad de conciencia en España	203
4. Limitaciones de las confesiones acatólicas	205
5. El verdadero sentido de la libertad de conciencia religiosa	208
6. Posible incidencia en sanciones penales	210
7. Sentido ecuménico de la libertad de conciencia en materia religiosa.	211
Capítulo VI. <i>Derecho al honor del servicio militar y al derecho de armas.</i>	215
1. Honor, libertad y poder	215
2. Estado nacional, ejército permanente y reclutamiento obligatorio.	217
3. Servicio militar, honor cívico y seguridad nacional	218
Capítulo VII. <i>Derecho a la indiscriminación legal en las prestaciones cívicas.</i>	221
1. Las prestaciones personales de orden civil	221
2. Problemas ante la obligatoriedad y la libertad	225
Capítulo VIII. <i>Derecho a la legalidad en las prestaciones dinerarias</i>	227
1. Fiscalidad, responsabilidad, participación y libertad	227
2. Sistema de ordenación económico-jurídica en España	228
3. Presupuesto y progreso del bienestar social	230

TERCERA PARTE**DERECHOS DE LA PARTICIPACION POLITICA****A) La participación en las funciones públicas
de carácter representativo**

<i>Introducción:</i> La autentificación política de los Derechos Humanos y la autentificación jurídica del Estado. Los temas que se han de tratar para la explicación del artículo 10 del Fuero de los Españoles	239
Capítulo I. <i>Concepto de la participación política (teórica y práctica)</i>	245
1. ¿Qué significa la expresión «nueva democracia»?	245
2. El tema de la participación	246
3. Visión ético-cristiana de la participación	250
4. Tentaciones de la participación. Valores de la misma	253
5. La sociedad de la participación	256
6. El aspecto jurídico de la participación y su subjetividad	258
7. Participación, personalización y libertad individual y social	262
8. Límites legales y concepto sintético de la participación	266
9. Descripción pragmática de las funciones de participación política en España	269
Capítulo II. <i>Concepto de la representación política</i>	273
1. Consideraciones sobre el concepto de «representación política»	273
2. Aspectos de la representación política	276
3. Sujetos colectivos de representación en el sistema español	279
4. Sentido de la representatividad política	281
5. La «representación» en la ciencia jurídico-política	285
6. Condiciones y objetivos de la democracia representativa	288
7. Crítica y constructividad de las técnicas de la representación democrática	294
8. Los riesgos: absolutismos, privilegios, monopolios	296
Capítulo III. <i>La inspiración orteguiana de la conciencia política española.</i>	303
1. El problema sociopolítico de España en Ortega y Gasset	303
2. Antecedentes al concepto de «Estado» en Ortega	324
3. La superación del parlamentarismo tradicional	330
4. Teoría del nuevo Estado: sus instrumentos	338
5. Organización ideológica de la participación política tradicional	347
6. Problemas de representación democrática en la práctica española, según Ortega	361
7. Las entidades locales como vías de participación política nacional en Ortega	369
8. Las organizaciones sindicales en el pensamiento político de Ortega.	379

Capítulo IV. <i>Significación del pensamiento joseantoniano sobre los problemas de España</i>	389
1. Captación de los problemas sociopolíticos de España	389
2. Sentido de las reformas sociopolíticas necesarias	392
3. Dialéctica antiliberal y antimarxista	394
4. Dialéctica antipartidista	397
5. Proyección del nuevo Estado	399
6. Resolución de los planteamientos regionalistas	402
7. Resolución del planteamiento sindicalista	403
Capítulo V. <i>Presupuesto de la participación política: la cultura cívica</i>	407
1. El concepto preliminar de cultura cívica	407
2. Correlatividad histórica de la cultura cívica y del desarrollo social.	410
3. Función sociopolítica de la cultura cívica: los Principios del	
Movimiento	413
4. Cultura cívica y cultura política	419
5. Civismo, desarrollo político y responsabilidad de los ciudadanos	
por el Estado	420
Capítulo VI. <i>Las vías de participación y de representación en las instituciones públicas españolas</i>	425
1. El nivel pragmático de la Ley Orgánica del Estado	425
2. El supremo órgano de participación: las Cortes Españolas	428
3. Las representaciones públicas en las Cortes	431
4. Los consejeros nacionales en las Cortes: antecedentes y funciones.	432
5. Representaciones sindicales, corporativas, familiares, etc.	440
6. Participación política y participación en el Movimiento	443
7. Movimiento-comunión y Movimiento-organización	447
8. Dialéctica asociativa del Movimiento	453
9. Derechos fundamentales de participación y de asociación	459
Anexo: «Otras representaciones» legales	468
Capítulo VII. <i>La Familia como vía representativa para la participación política</i>	471
1. La familia como parte de la sociedad	471
2. Familia y Estado	480
3. Proyección de la política familista española desde el Movimiento	
Nacional	493
4. Familia y Derechos Humanos	501
Anexo: Conclusiones del I Congreso de la Familia	506
Capítulo VIII. <i>El Municipio como vía representativa para la participación pública</i>	509
1. Política y tecnocracia en la organización local de la libertad pública.	509
2. La vía local de una participación pública eficiente	513
3. El nivel regional en la participación pública local	516

Capítulo IX. <i>El Sindicato como vía representativa para la participación pública</i>	521
1. La racionalización de la organización económica	521
2. Criterios para la organización económico-social	525
3. Naturaleza jurídica del Derecho sindical y libertad sindical	529
4. Principios y funciones del Sindicalismo nacional	531
5. Los principios y funciones sindicales en el Derecho comparado.	536
6. La <i>praxis</i> sindicalista en el Estado Nacional	540
7. Antecedentes de la Ley Sindical de 1971	547
8. Régimen sindical vigente	551
9. Las asociaciones sindicales	555
10. La representatividad del ministro de Relaciones Sindicales	558
11. Responsabilidad sindicalista del Estado Nacional	562
Capítulo X. <i>La libertad de participación política global de los españoles.</i>	565
1. Representación orgánica de la conciencia política global de la nación	565
2. Concurrencia de criterios y sufragio universal en el Estado Nacional.	569
3. Función del Movimiento en este orden	572
4. El pragmatismo representativo del sufragio en el Estado Nacional.	575
5. ¿Un sufragio universal de la representación orgánica?	581
6. Sentido democrático de la representación orgánica en todos sus aspectos	586
7. El sufragio como participación directa en el Estado y sus problemas.	590
8. Principios para una representación orgánica mediante el sufragio universal	592
9. Funcionamiento pragmático de esta representación orgánica	596
10. Encuadramiento constitucional de la misma	599
Capítulo XI. APÉNDICE. <i>Explicación de una Ley electoral y sus puntos fundamentales para la representación orgánica de la conciencia política nacional</i>	603

B) Los restantes derechos cívico-políticos

Capítulo I. <i>Derecho a acceder a cargos públicos</i>	619
1. Estado, libertad y burocracia	619
2. El mérito y la capacidad, títulos de participación	622
3. Burocracia y productividad social	625
Capítulo II. <i>Libertades de expresión y de información</i>	629
1. La libertad de expresión en el marco de la libertad total	629
2. El problema histórico de la libertad de expresión	632
3. La libertad de expresión en las Constituciones modernas	634

	<i>Páginas</i>
4. Principios normativos y aplicaciones en el régimen republicano de 1931	637
5. Las grandes restricciones ocasionadas por el estado de guerra (1936-1939)	640
6. Sistema incoado en la Ley de Prensa e Imprenta de 1966	641
7. Expresión, información, participación, cultura y sociedad	642
8. Consideración especial del problema de la información nacional.	644
9. Esquema de los factores informativos que requieren regulación legal	647
10. Las transformaciones tecnológicas y la trascendencia sociológica del derecho de expresión	648
 Capítulo III. <i>Libertades de secreto de correspondencia, de residencia y de domicilio</i>	 653
1. Concepto de las relaciones de «intimidad»	653
2. Configuración del «derecho a la intimidad»	657
3. Amplitud fenomenológica del «derecho a la intimidad»	659
4. Derecho al secreto de las comunicaciones interpersonales	662
 Capítulo IV. <i>Libertades de reunión y de asociación</i>	 665
1. Introducción	665
2. Expresión, reunión y asociación	666
3. Regulaciones constitucionales del derecho de reunión	668
4. Regulaciones históricas del derecho de asociación	671
5. Regulación positiva del derecho de reunión	676
6. Regulación positiva del derecho de asociación	678
7. Las asociaciones sindicales	681
8. Las asociaciones del Movimiento	682
9. Regulación positiva de las asociaciones políticas autónomas	686
10. El Estatuto de Asociaciones Políticas (1974)	692
 Capítulo V. <i>Derecho a la seguridad jurídica</i>	 701
1. Conceptos implicados en la noción de «seguridad jurídica»	701
2. La trascendencia sociojurídica del principio de jerarquía normativa.	703
3. La institucionalización de la seguridad jurídica: la justicia independiente	706
4. Riesgos modernos de ruptura de la jerarquía normativa en el orden jurídico	709
5. Necesidad creciente de la autonomía judicial en el orden jurídico.	711
 Capítulo VI. <i>Derecho a la seguridad individual mediante la legalidad jurídica</i>	 715
1. La seguridad jurídica de la libertad individual	715
2. La seguridad individual en la historia del constitucionalismo	717
3. El planteamiento de la seguridad individual en las Declaraciones recientes	720

	<i>Páginas</i>
4. Aplicación del concepto de seguridad jurídica a supuestos procesales penales	723
5. Balance de la seguridad jurídica en las diversas jurisdicciones existentes	726
Capítulo VII. <i>Derecho a la nacionalidad</i>	731
1. Concepto histórico-cultural de «nación»	731
2. La «nacionalidad» como relación jurídica protegida en el Fuero.	733
3. Regulación jurídica de la nacionalidad: adquisición y pérdida de la misma	733
Capítulo VIII. <i>Derecho de petición</i>	739
1. Concepto del derecho de «petición»	739
2. Antecedentes constitucionales españoles	740
3. Procedimiento y sentido de las garantías contenidas en el ordenamiento actual	741
Capítulo IX. <i>Protección del Estado a la estructura y fines familiares</i>	745
1. Serie de problemas que se plantean sobre la actitud del Estado acerca de la familia	745
2. La protección de la unidad e indisolubilidad del matrimonio consensual	746
3. La protección a las familias numerosas y a los hijos menores	750

CUARTA PARTE

Derechos económicos y sociales

Capítulo I. <i>Derecho al trabajo</i>	755
1. Dimensiones antropológicas y sociológicas del trabajo	755
2. Principios y declaraciones sobre el trabajo en el orden social	758
3. Concepto del «derecho al trabajo»	760
4. El trabajo como derecho y como deber	762
Capítulo II. <i>Estimación sociopolítica del trabajo</i>	763
1. Estimación antigua del trabajo	763
2. Estimación medieval y moderna del trabajo	764
3. Significación social y humana del trabajo en el análisis marxista.	765
4. Valoración del trabajo invocada en el Fuero de los Españoles	766

	<i>Páginas</i>
Capítulo III. <i>Estimación sociopolítica de la empresa económica</i>	767
1. La empresa como centro coordinador de intereses socioeconómicos.	767
2. Concepto de empresa en los textos fundamentales vigentes	769
3. Incoherencia relativa entre los principios constitucionales y las normas ordinarias en materia de relaciones intraempresariales	770
Capítulo IV. <i>Derecho al salario suficiente y digno</i>	773
1. El problema de la remuneración del trabajo	773
2. Concepto del «salario»	775
3. La interpretación constitucional de la «suficiencia» del salario	777
4. El derecho al salario y la posibilidad del derecho de huelga	779
Capítulo V. <i>Derecho a la seguridad económica mediante instituciones sociales</i>	783
1. Concepto e instituciones de la Seguridad Social	783
2. Organización de los servicios y prestaciones de la Seguridad Social en España	785
3. Estructura de la vigente Ley de Seguridad Social	792
4. Balance de la política de Seguridad Social en el régimen político actual	794
5. Garantías estatales a las instituciones de Beneficencia Social	796
Capítulo VI. <i>Derecho a la propiedad</i>	797
1. La propiedad como forma de ejercicio de libertades	797
2. El derecho de propiedad en diversas declaraciones constitucionales.	798
3. Las garantías constitucionales respecto al derecho de propiedad.	799
4. La institución de la propiedad y sus derechos en las Leyes Fundamentales	800
5. La propiedad en la legislación ordinaria y observaciones críticas.	803
Capítulo VII. <i>Promoción estatal de ciertas clases de propiedad</i>	807
1. Principios constitucionales sobre las dimensiones «humanas» de la propiedad	807
2. Aspectos del ordenamiento jurídico común vigente al respecto	808
Capítulo VIII. <i>Derecho a las garantías legales de la propiedad</i>	811
1. Valores y riesgos de la iniciativa económica de los particulares.	811
2. La propiedad, institución en que se confrontan intereses contrapuestos	813
3. Garantías legales contra la expropiación arbitraria	815

QUINTA PARTE**Sentido, límites, garantías y recursos de protección
de los Derechos Humanos reconocidos
en el Fuero de los Españoles**

Capítulo I. <i>Límites de la responsabilidad estatal ante los Derechos Fundamentales</i>	819
1. Los valores constituyentes del orden público	819
2. El orden colectivo de la justicia social	821
3. Concepto de «orden público» con referencia a las eventualidades sociojurídicas	822
4. Orden público y Derechos Humanos	825
5. Límites ontológicos del orden público	826
6. Legislación española sobre el orden público: exposición y crítica.	828
7. El orden público en los textos internacionales	829
Capítulo II. <i>El sistema legal del ejercicio de los Derechos Humanos</i>	833
1. Problemas de interpretación del concepto de «leyes necesarias».	833
2. Problemas del método legislativo y sus ventajas e inconvenientes	834
Capítulo III. <i>La legalidad de la excepcionalidad de restricciones</i>	837
1. Los riesgos de la libertad en la doctrina y en las Constituciones.	837
2. Las regulaciones recientes en esta materia	840
3. Los problemas conceptuales en la determinación de «actos contrarios al orden público» y su difícil solución sin intervención jurisdiccional	841
Capítulo IV. <i>Acciones jurídicas para la protección y garantía</i>	845
1. Modalidades de infracción de los Derechos Humanos	845
2. ¿Puede haber infracciones por inadecuación del propio ordenamiento positivo?	847
3. Acciones de garantía de los Derechos Humanos en los antecedentes constitucionales del régimen actual	850
4. Antecedentes extranjeros. La Declaración Universal de 1948	853
5. La Convención Europea de 1950	854
6. Los Pactos internacionales y el Protocolo facultativo de 1966	856
7. La Convención Interamericana de 1969	859
8. Valor del Fuero de los Españoles como superlegalidad jurídica.	861
9. ¿Es imprescindible la garantía jurisdiccional de la legalidad?	865
10. Constitucionalidad de normas y justiciabilidad de hechos regulados.	866
11. ¿No hay necesidad de accesibilidad jurisdiccional de los derechos reconocidos?	868
12. Esbozo de planteamientos sobre este problema	869

	<i>Páginas</i>
13. Práctica moderna de la accesibilidad jurisdiccional de los Derechos Humanos	872
14. La institucionalización de las garantías constitucionales en España, dada la existencia de un ordenamiento jurídico coherente y dada la constancia de las libertades en un Fuero	874
15. Modalidades procesales de ejercicio de las garantías constitucionales.	878
Indice de autores	881