

HUMBERTO ÁVILA

TEORÍA DE LA SEGURIDAD JURÍDICA

Traducción de
Laura Criado Sánchez



CÁTEDRA DE CULTURA JURÍDICA

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES

2012

ÍNDICE

	Pág.
PRÓLOGO A LA EDICIÓN ESPAÑOLA	13
PRÓLOGOS A LA EDICIÓN BRASILEÑA	17
AGRADECIMIENTOS	23
PRESENTACIÓN DE LA TRADUCCIÓN ESPAÑOLA	27
ABREVIATURAS.....	29
CONSIDERACIONES INTRODUCTORIAS	31
I. Justificación (o ¿por qué (in)seguridad jurídica?)	33
II. Objeto (o ¿en qué sentido se examinará la seguridad jurídica?).....	64
III. Método (o ¿desde qué perspectiva se analizará la seguridad jurídica?).	66
IV. Plan (o ¿cómo se hará el análisis de la seguridad jurídica?)	71

PRIMERA PARTE

DEFINICIÓN DE SEGURIDAD JURÍDICA

TÍTULO 1. SIGNIFICACIÓN DE LA SEGURIDAD JURÍDICA (O ¿QUÉ PUEDE SIGNIFICAR SEGURIDAD JURÍDICA?).....	83
CAPÍTULO 1. SEGURIDAD NO JURÍDICA.....	87
CAPÍTULO 2. SEGURIDAD JURÍDICA.....	91
Sección 1. ^a Seguridad como elemento definitorio	91
Sección 2. ^a Seguridad como hecho	92
Sección 3. ^a Seguridad como valor.....	93
Sección 4. ^a Seguridad como norma-principio.....	94
Sección 5. ^a Aspectos finalistas: el estado de cosas que hay que promover.....	104

	Pág.
§ 1.º Aspecto material (¿cuál es el contenido de la seguridad jurídica?)	104
I. Los sentidos de la palabra «seguridad»	104
A. En cuanto al fin	104
1.º En perspectiva estática y atemporal: determinación frente a cognoscibilidad	104
2.º En perspectiva dinámica e intertemporal	105
a) Con referencia al pasado: inmutabilidad frente a confiabilidad	105
b) Con referencia al futuro: previsibilidad frente a calculabilidad	107
B. En cuanto al fundamento	107
1.º Seguridad como resultado de la idea de Derecho	107
2.º Seguridad como producto del Derecho Positivo	109
II. Los sentidos de la palabra «jurídica»	109
A. En cuanto a la referencia al «Derecho»	109
B. En cuanto al sentido de «Derecho»	115
§ 2.º Aspecto objetivo (¿seguridad jurídica de qué?)	117
I. El objeto de la seguridad jurídica	117
A. Seguridad normativa	117
1.º Seguridad de las normas	117
a) Seguridad del ordenamiento jurídico	117
b) Seguridad de una norma	119
2.º Seguridad de la aplicación de las normas	120
B. Seguridad comportamental	121
1.º Seguridad de la (in)acción propia	121
2.º Seguridad de la (in)acción de tercero	121
C. Seguridad fáctica	122
D. Seguridad doctrinal	123
II. El modo de comprender el objeto de la seguridad jurídica	124
A. En cuanto al carácter de la comprensión	124
1.º Concepción unívoca del objeto	124
2.º Concepción alternativa del objeto	125
B. En cuanto al objeto de la comprensión	128
1.º Concepción objetivista del Derecho	128
2.º Concepción argumentativa del Derecho	128
§ 3.º Aspecto subjetivo (¿quiénes son los sujetos de la seguridad?)	129
I. Consideraciones introductorias	129
II. Perspectiva de quien se beneficia con la seguridad jurídica (¿seguridad para quién?)	129
A. Seguridad jurídica para un ciudadano	129
B. Seguridad jurídica para los ciudadanos	130
C. ¿Seguridad jurídica para el Estado?	130
III. Perspectiva de quien sirve de criterio para alcanzar la seguridad jurídica (¿seguridad desde la visión de quién?)	132

	Pág.
A. Seguridad jurídica desde el punto de vista del ciudadano común	132
B. Seguridad jurídica desde el punto de vista del operador del Derecho	133
C. ¿Seguridad jurídica desde el punto de vista del Estado?.....	133
IV. Perspectiva de quien garantizará la seguridad jurídica (¿seguridad por quién?).....	133
A. Seguridad jurídica por el Poder Legislativo.....	133
B. Seguridad jurídica por el Poder Ejecutivo	134
C. Seguridad jurídica por el Poder Judicial.....	135
§ 4.º Aspecto temporal (o ¿seguridad jurídica cuándo?).....	135
I. Momento de la realización del estado ideal.....	135
A. Seguridad jurídica hoy	137
B. Seguridad jurídica ayer.....	138
C. Seguridad jurídica mañana.....	138
II. Momento de la verificación o de la previsión del estado ideal ...	140
§ 5.º Aspecto cuantitativo (o ¿seguridad jurídica en qué medida?).....	141
I. En cuanto a la magnitud	141
A. Seguridad como certeza	141
B. Seguridad como determinabilidad	142
II. En cuanto a la medición	145
A. Examen fáctico.....	145
B. Examen normativo	145
III. En cuanto a la medida suficiente	146
A. Poca inseguridad.....	146
B. Mucha inseguridad	147
§ 6.º Aspecto justificativo (o ¿seguridad jurídica para qué y por qué?).....	147
I. Seguridad con valor funcional	147
II. Seguridad con valor instrumental	149
Sección 6.ª Aspectos instrumentales: los medios necesarios para promover el fin.....	152
§ 1.º Aspecto material	152
I. Comportamiento humano	152
II. Efectos.....	153
§ 2.º Aspecto personal.....	154
I. Destinatario del deber de actuar.....	154
II. Beneficiario del deber de actuar.....	154
TÍTULO 2. FUNDAMENTACIÓN DE LA SEGURIDAD JURÍDICA (O ¿CUÁL ES LA BASE DE LA SEGURIDAD JURÍDICA?).....	157
CAPÍTULO 1. LOS FUNDAMENTOS EN LA SUPERESTRUCTURA CONSTITUCIONAL: LA VISIÓN DEL CONJUNTO.....	167

	Pág.
CAPÍTULO 2. LOS FUNDAMENTOS EN LA ESTRUCTURA CONSTITUCIONAL: LA VISIÓN DE LAS PARTES.....	171
Sección 1. ^a Fundamentos directos.....	171
§ 1.º Protección general de la «seguridad».....	171
§ 2.º Protección puntual de la «seguridad jurídica».....	174
§ 3.º Protección de uno de los efectos de la seguridad jurídica.....	175
Sección 2. ^a Fundamentos indirectos.....	176
§ 1.º Por deducción.....	176
I. Principios objetivos estructuradores.....	176
A. Principio del Estado de Derecho.....	176
B. Principio del Estado Social de Derecho.....	181
C. Principio de la división funcional de los Poderes.....	183
II. Principio democrático.....	183
III. Principios subjetivos de libertad.....	184
A. Patrimoniales.....	184
1.º Principio de protección de la propiedad.....	184
2.º Principios de la libertad de ejercicio de profesión y de actividad económica.....	185
B. No patrimoniales.....	187
1.º Principio de protección de la libertad.....	187
2.º Principio de protección de la familia.....	190
IV. Principio de igualdad.....	191
V. Principio de dignidad humana.....	192
§ 2.º Por inducción.....	195
I. Principios administrativos.....	195
A. Principio de moralidad.....	195
B. Principio de publicidad.....	198
II. Principios procedimentales.....	198
III. Reglas.....	200
A. Prohibición de modificación constitucional.....	200
B. Legalidad.....	200
C. Anterioridad.....	202
D. Irretroactividad.....	203
E. Prohibición de tributos con efecto confiscatorio.....	203
F. Reserva de ley complementaria.....	204
G. Actividad financiera del Estado.....	205
H. Actividad de intervención del Estado.....	206
I. Legitimación para acciones directas.....	206
Sección 3. ^a Conclusiones parciales.....	207
 TÍTULO 3. CONCEPTUACIÓN DE SEGURIDAD JURÍDICA (O ¿QUÉ SIGNIFICA SEGURIDAD JURÍDICA?).....	 211
CAPÍTULO 1. CONCEPTO DE SEGURIDAD JURÍDICA.....	215
CAPÍTULO 2. CONCEPTO DE SEGURIDAD JURÍDICO-TRIBUTARIA...	241

SEGUNDA PARTE

CONTENIDO Y EFICACIA DE LA SEGURIDAD JURÍDICA

TÍTULO 1. CONTENIDO DE LA SEGURIDAD JURÍDICA (O ¿QUÉ EXIGE EL PRINCIPIO DE SEGURIDAD JURÍDICA?)	247
CAPÍTULO 1. DIMENSIÓN ESTÁTICA	257
Sección 1. ^a Consideraciones iniciales	257
Sección 2. ^a Cognoscibilidad material: «seguridad de existencia y vigencia» por la accesibilidad, el alcance y la posibilidad de identificación normativa.....	258
§ 1.º Accesibilidad normativa	258
I. De la disposición normativa.....	258
A. Publicación	258
B. Notificación	260
II. De la vigencia	261
§ 2.º Alcance normativo.....	262
I. Codificación	262
II. Normas generales	263
III. Pertinencia.....	269
§ 3.º Posibilidad de identificación normativa	269
I. Norma aplicable	269
II. Valor de la norma aplicable	273
Sección 3. ^a Cognoscibilidad intelectual: «seguridad de contenido» por la inteligibilidad normativa	275
§ 1.º Inteligibilidad por la claridad normativa.....	275
§ 2.º Inteligibilidad por la determinabilidad normativa.....	276
I. De la norma.....	276
A. Claridad lingüística.....	276
B. Determinabilidad de contenido.....	277
II. Del ordenamiento.....	288
A. Coherencia.....	288
B. Consistencia.....	289
Sección 4. ^a Consideraciones finales	289
CAPÍTULO 2. DIMENSIÓN DINÁMICA	291
Sección 1. ^a Consideraciones iniciales	291
Sección 2. ^a Confiabilidad normativa y el problema de la permanencia: «seguridad de transición del pasado al presente» por la estabilidad y la eficacia normativas.....	294
§ 1.º Estabilidad normativa.....	294
I. Consideraciones iniciales.....	294
II. Dimensión objetiva	294
A. Permanencia del ordenamiento jurídico.....	294
1.º Por el mantenimiento de contenidos: las cláusulas pétreas.	294

	Pág.
2.º Por el mantenimiento de las normas: la durabilidad del ordenamiento jurídico	295
B. Intangibilidad de situaciones individuales por razones objetivas.....	297
1.º Por el transcurso del tiempo	297
a) Caducidad.....	297
b) Prescripción	298
2.º Por la consolidación jurídica de las situaciones	299
a) Consideraciones iniciales.....	299
b) Acto jurídico perfecto	301
c) Derecho adquirido	301
d) Cosa juzgada	302
e) Hecho imponible ocurrido.....	305
3.º Por la consolidación fáctica de las situaciones	305
4.º Por la ausencia de perjuicio.....	308
III. Dimensión subjetiva: intangibilidad de situaciones individuales por razones subjetivas	309
A. Consideraciones generales sobre la protección de la confianza.....	309
B. Requisitos de aplicación	315
1.º Base de la confianza.....	315
a) Consideraciones generales	315
b) Criterios de configuración	320
2.º Confianza	339
3.º Ejercicio de la confianza.....	340
4.º Frustración de la confianza	343
C. Relación externa entre los criterios y ponderación	344
D. Protección de la confianza y Poder Legislativo: el cambio legislativo	350
1.º Consideraciones introductorias.....	350
2.º Contenido normativo de la prohibición de irretroactividad.	353
3.º Tipología de la (ir)retroactividad.....	364
a) Modificación retroactiva de las consecuencias jurídicas	364
b) Vínculo retroactivo de presupuesto de hecho I.....	366
c) Vínculo retroactivo de presupuesto de hecho II.....	369
d) Hechos precausados.....	371
4.º Consideraciones finales	371
E. Protección de la confianza y Poder Ejecutivo: el cambio administrativo	379
1.º Consideraciones introductorias.....	379
2.º Actuación administrativa abstracta y general	383
a) Actos normativos	383
b) Práctica administrativa	386
3.º Actuación administrativa individual y concreta.....	386
a) Actos administrativos.....	386
b) Contratos administrativos	392

	Pág.
4.º Inacción administrativa	393
5.º Consideraciones finales	394
F. Protección de la confianza y Poder Judicial: el cambio jurisprudencial	395
1.º Consideraciones iniciales	395
2.º Concepto de cambio jurisprudencial	397
3.º Concepto de cambio jurisprudencial retroactivo	404
4.º Configuración de la protección de la confianza en caso de cambio jurisprudencial	411
5.º Medios de protección de la confianza en caso de cambio jurisprudencial	418
IV. Excurso: modulación de efectos de decisiones con base en la seguridad jurídica	423
A. Consideraciones iniciales	423
B. Por el Tribunal Constitucional alemán	428
1.º Supuestos de aplicación	428
2.º Presupuestos de aplicación	435
C. Por el Supremo Tribunal Federal	439
1.º Consideraciones iniciales	439
2.º Casos de declaración de inconstitucionalidad mitigada	446
3.º Casos de declaración de incompatibilidad	447
4.º Análisis crítico	456
a) De la modulación en general	456
b) De la modulación en el Derecho tributario	461
5.º Requisitos para la modulación de efectos	478
a) Presupuestos	478
b) Finalidades	482
c) Procedimiento	488
§ 2.º Eficacia normativa: la «seguridad de realización»	491
I. Consideraciones iniciales	491
II. Derecho a la protección judicial	493
III. Presupuestos de protección judicial	494
A. Institucionales	404
B. Procesales	495
IV. Instrumentos de protección judicial	498
Sección 3. Calculabilidad normativa y el problema del cambio: «seguridad de transición del presente al futuro» por la anterioridad, la continuidad y la vinculabilidad normativa	499
§ 1.º Consideraciones iniciales	499
§ 2.º Anterioridad normativa: la «seguridad de eficacia» por el aplazamiento de efectos	502
I. Anterioridad de ejercicio financiero	502
II. Anterioridad nonagesimal	505
III. Anterioridad razonable	506
§ 3.º Continuidad normativa: la «seguridad rítmica» por la suavidad y las reglas de transición	507

	Pág.
§ 4.º Vinculabilidad normativa por la limitación, tempestividad y prohibición de la arbitrariedad.....	509
I. Limitación normativa.....	509
A. Límites estructurales.....	509
1.º Reglas y su aplicación.....	509
2.º Principios y su aplicación.....	513
B. Límites formales y materiales a los poderes.....	515
1.º Consideraciones iniciales.....	515
2.º Límites a la actividad del Poder Legislativo.....	516
a) Externa.....	516
b) Interna.....	520
3.º Límites a la actividad del Poder Ejecutivo.....	521
a) Externa.....	521
b) Interna.....	522
4.º Límites a la actividad del Poder Judicial.....	524
a) Externa.....	524
b) Interna.....	525
II. Tempestividad: la «seguridad de definición» por la duración razonable del proceso.....	528
III. Interdicción de la arbitrariedad.....	529
TÍTULO 2. EFICACIA DE LA SEGURIDAD JURÍDICA (O ¿CUÁLES SON LOS EFECTOS Y EL PESO DE LA SEGURIDAD JURÍDICA?).....	533
CAPÍTULO 1. FUNCIÓN NORMATIVA.....	539
Sección 1.ª Como principio.....	539
§ 1.º En la dimensión de subprincipio: función de eficacia definitoria.....	539
§ 2.º En la dimensión de principio superior.....	539
I. Función de eficacia interpretativa.....	539
II. Función de eficacia reconfiguradora.....	540
III. Función de eficacia integradora derivada.....	541
IV. Función de eficacia de blindaje.....	541
V. Función de eficacia de soporte.....	542
VI. Función de eficacia rearticuladora.....	542
§ 3.º En la dimensión de principio: función de eficacia integradora originaria.....	544
Sección 2.ª Como principio concretado en regla.....	544
Sección 3.ª Como derecho subjetivo.....	545
CAPÍTULO 2. FUERZA NORMATIVA.....	547
Sección 1.ª Conflictos internos.....	547
Sección 2.ª Conflictos externos.....	548
§ 1.º Tipología.....	548
I. Eficacia <i>prima facie</i>	548

	<u>Pág.</u>
II. Eficacia <i>pro tanto</i>	553
III. Condición estructural	555
§ 2.º Casos	557
I. Seguridad jurídica frente a justicia	557
II. Seguridad jurídica frente a finalidades estatales	560
CONCLUSIONES Y TESIS	563
REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	595