

LUCES Y SOMBRAS
DEL DERECHO
A LA MATERNIDAD
ANÁLISIS JURÍDICO
DE SU RECONOCIMIENTO

Ana I. Marrades Puig

UNIVERSITAT DE VALÈNCIA
2002



Presentación	15
Introducción	17
I. LA CONSTRUCCIÓN HISTÓRICA DEL DERECHO A LA MATERNIDAD	23
1. El concepto de maternidad	23
1.1 La maternidad como hecho social, biológico y cultural: la realidad y el derecho	25
2. Evolución histórica de la construcción jurídica del derecho a la maternidad	28
2.1 Época clásica	28
2.2 La Edad Media y evolución a la Edad Moderna	30
2.3 Siglos XVIII y XIX: la maternidad en el pensamiento ilustrado	32
2.4 El siglo XX: especial referencia a las distintas concepciones feministas	36
3. Influencia del movimiento feminista en la protección de la maternidad en derecho comparado europeo	39
3.1 Origen y evolución de la lucha de las mujeres por la protección de la maternidad en derecho comparado europeo	40
3.2 La protección de la maternidad en el modelo de Estado social europeo	51
4. La contribución del movimiento feminista a la protección de la maternidad en el caso español	60
4.1 Desde los inicios del siglo XX hasta la Guerra Civil	60
4.2 Desde el franquismo hasta el presente democrático	62
II. LA DIGNIDAD COMO PRESUPUESTO DE LA PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LA MATERNIDAD	67
1. Estado de la cuestión	67
2. El valor de la dignidad en el Estado social	69
2.1 Las generaciones de derechos	69
2.2 La creación del derecho a la maternidad: derechos de los que podría deducirse	71
2.3 La dignidad como presupuesto de la libertad: la libertad reproductiva	76
3. La dignidad en la Constitución española	80
3.1 El concepto de dignidad: su naturaleza	81
3.2 La dignidad como presupuesto del libre desarrollo de la personalidad	83
3.3 La dignidad como base legitimadora de los derechos sociales	85
4. Justificación del reconocimiento constitucional de la protección de la maternidad: la exigencia del derecho	87
4.1 Situación demográfica	88
4.2 El coste de la maternidad	90
4.3 La maternidad como opción personal	91

III. MATERNIDAD Y DERECHO A LA IGUALDAD	97
1. La igualdad como fundamento del derecho a la maternidad	97
2. El derecho a la igualdad: la igualdad formal y la igualdad material	99
3. La igualdad de oportunidades: la acción positiva	100
3.1 Acciones positivas y discriminación inversa	102
4. Origen del derecho antidiscriminatorio y de la acción positiva: el derecho estadounidense	105
4.1 La doctrina sobre la igualdad de trato y trato preferente	106
4.2 La protección constitucional de la maternidad en Estados Unidos: su justificación	108
4.3 La discriminación sexual por razón de maternidad en la jurisprudencia del Tribunal Supremo de los Estados Unidos	113
5. La igualdad de trato y la prohibición de discriminación por razón de sexo en el derecho comunitario	120
5.1 Normativa comunitaria en materia de maternidad y derecho antidiscriminatorio	122
5.2 Jurisprudencia del Tribunal de Justicia de las comunidades europeas sobre discriminación por maternidad	127
6. La prohibición de discriminación por razón de sexo en el derecho constitucional español	132
6.1 Normativa de desarrollo constitucional sobre protección de la maternidad y no discriminación por su causa	132
6.2 La jurisprudencia del Tribunal Constitucional sobre maternidad y no discriminación	141
IV. EL DERECHO A LA MATERNIDAD Y SU FUNDAMENTACIÓN	157
1. Concepto y fundamentación del derecho a la maternidad	157
1.1 Las vías de fundamentación	157
1.2 La fundamentación del derecho a la maternidad y la Constitución	160
2. La construcción del derecho a la maternidad: el artículo 10 de la Constitución	168
2.1 El artículo 10.1: la dignidad de la persona, sus derechos inherentes y el libre desarrollo de la personalidad en la doctrina del Tribunal Constitucional	169
2.2 La vía interpretativa del 10.2 CE	172
3. El derecho a contraer matrimonio y a fundar una familia	175
3.1 El artículo 12 y el artículo 8 del Convenio Europeo de Derechos Humanos	175
3.2 El artículo 32 de la Constitución española	181

4. La protección de la familia y de las madres: el artículo 39 CE y sus elementos configuradores. Especial referencia al 39.2 CE.....	183
4.1 Estructura y función	186
4.2 Titularidad, contenido y ejercicio	188
4.3 Garantías y límites	192
5. La protección de la maternidad: ¿un derecho fundamental o un derecho social?	194
5.1 La función del artículo 39 CE en el marco de un Estado social	195
5.2 Sobre la eficacia de los derechos contenidos en el artículo 39	196
5.3 El artículo 39.2 CE y la vía interpretativa del artículo 96.1 CE	199
5.4 Derechos sociales y fundamentales: puntos de conexión	202
 BIBLIOGRAFÍA	 209