

Miguel Hernández Terán

Profesor de Derecho Constitucional y Derecho Administrativo

Director de las Maestrías en ambas materias

Universidad Católica de Santiago de Guayaquil

EL DERECHO CONSTITUCIONAL A LA RESISTENCIA

¿REALIDAD O UTOPIA?

Quito-2012

EL DERECHO CONSTITUCIONAL A LA RESISTENCIA

¿REALIDAD O UTOPIA?

ÍNDICE

DEDICATORIA

PRÓLOGO

A MANERA DE INTRODUCCIÓN

INTRODUCCIÓN

CAPÍTULO I	1
SEGURIDAD JURÍDICA Y DERECHO A LA RESISTENCIA	1
a) Seguridad jurídica. Elementos	1
a.1 Introducción	1
a.2 Elementos constitucionales de la seguridad jurídica	2
a.2.1 El respeto a la Constitución	2
a.2.2 La publicidad de las normas	3
a.2.3 La preexistencia de las normas	3
a.2.4 La aplicación de las normas	4
a.2.5 La claridad de las normas	5
a.3 Otros elementos	6
a.3.1 La coherencia de la norma	7
a.3.2 Estabilidad y oportunidad de la norma	8
b) El derecho a la resistencia. Primeras aproximaciones	9
CAPÍTULO II	17
LA PLENITUD DEL DERECHO, LA INSTITUCIONALIDAD PÚBLICA Y EL DERECHO PÚBLICO	17
a) La plenitud del Derecho desde el punto de vista de su estructura	17
b) Desde una perspectiva integral	18
c) La plenitud del Derecho desde su idealidad	18
d) Ventajas de la plenitud del Derecho	19
e) La institucionalidad pública y el Derecho	19

e.1)	La institucionalidad pública y la objeción de conciencia	26
e.2)	La institucionalidad pública, la relatividad de la protección de los bienes jurídicos y la seguridad jurídica	28
e.3)	El juez y el Derecho. ¿Transformación judicial del Derecho?	36
CAPÍTULO III		39
SUJECCIÓN Y OBEDIENCIA AL DERECHO		39
a)	Introducción y generalidades	39
b)	Obediencia al Derecho, Derecho Público y Derecho Privado	41
c)	Obediencia al Derecho, cumplimiento voluntario y cumplimiento forzoso	43
d)	Obediencia al Derecho, justicia y seguridad jurídica	46
e)	La reacción ante la norma injusta	47
f)	La necesidad de sancionar el incumplimiento de la norma jurídica	48
g)	La pobreza extrema como justificación para incumplir el Derecho	56
h)	Sanción por incumplimiento de normas inconstitucionales	57
CAPÍTULO IV		63
LA ARBITRARIEDAD DE LA LEY		63
a)	Introducción y generalidades	63
b)	Características de la ley	68
c)	Libertad y arbitrariedad de la ley	68
d)	La arbitrariedad como vicio de contenido	71
e)	Arbitrariedad por ilegalidad	71
f)	Arbitrariedad por inconstitucionalidad	73
g)	La prohibición de la arbitrariedad en España	75
h)	Jurisprudencia española sobre la interdicción de la arbitrariedad	79
h.1	Sentencias que cita Tomás Ramón Fernández	80
h.2	Otras sentencias	88
i)	La arbitrariedad como actitud legislativa	103
CAPÍTULO V		105
SOBRE LA DEFINICIÓN DEL DERECHO A LA RESISTENCIA, LA DECLARACIÓN DE LOS DERECHOS DEL HOMBRE Y EL CONSTITUCIONALISMO CONTEMPORÁNEO, SEGÚN PATRICIO CARVAJAL A.		105
CAPÍTULO VI		113
OTROS ANTECEDENTES DEL DERECHO A LA RESISTENCIA Y ALGUNAS APROXIMACIONES PARA DELIMITAR SU CONTENIDO EN EL CASO DEL ECUADOR		113
a)	Otros antecedentes	113

b)	Algunas aproximaciones para delimitar el derecho a la resistencia en el Ecuador	123
CAPÍTULO VII		129
EL DERECHO CONSTITUCIONAL A LA RESISTENCIA		129
a)	Introducción y generalidades	129
b)	El derecho a la resistencia como derecho constitucional	139
b.1	El derecho a la resistencia ante la Función Legislativa	140
b.1.1	La vinculación con el ordenamiento jurídico y sus caracteres. Justicia y moralidad	140
b.1.2	Cuando el golpe a la moralidad, a la justicia y al Derecho - independientemente de las intenciones - proviene de los autores de una Constitución	147
b.1.3	La ley y la Función Legislativa	173
b.1.3.1	Elementos de la ley	174
b.1.3.2	Algunas características de la ley	174
b.2	El derecho a la resistencia legislado constitucionalmente	178
b.3	La ley y el derecho a la resistencia	192
c)	El derecho a la resistencia y la Función Judicial	201