

MARTIN BOROWSKI

La estructura de los derechos fundamentales

TRADUCCIÓN DE

CARLOS BERNAL PULIDO

PROFESOR DE LA UNIVERSIDAD EXTERNADO DE COLOMBIA

Universidad Externado de Colombia

CONTENIDO

Presentación	15
Introducción	19
Primera Parte	
Cuestiones generales sobre la estructura de los derechos fundamentales	23
I. El concepto de derecho fundamental	24
1. <i>Posiciones jurídicas básicas</i>	24
2. <i>Disposiciones y normas de derecho fundamental</i>	26
3. <i>Derechos humanos, derechos fundamentales internacionales, supranacionales y nacionales</i>	30
a. Los derechos humanos	30
b. Los derechos fundamentales internacionales y supranacionales	31
c. Los derechos fundamentales nacionales	33
4. <i>Diferentes conceptos de derecho fundamental</i>	33
a. Concepto formal de derecho fundamental	38
b. Concepto material de derecho fundamental	35
c. Concepto procedimental de derecho fundamental	36
II. Normas vinculantes y no vinculantes	37
III. Los derechos fundamentales como derechos subjetivos	40
IV. Los derechos fundamentales como reglas y principios	47
1. <i>Diferencia entre las reglas y los principios en la teoría jurídica</i>	47
2. <i>Los argumentos en contra de la interpretación de los derechos fundamentales como principios</i>	54
a. Los principios como normas jurídicas	54

b. El escepticismo frente a la ponderación	56
c. La legislación como mera ejecución Constitucional	59
d. Los derechos fundamentales como normas programáticas	61
e. La necesaria vinculación de los derechos a la comunidad	63
f. El argumento de la falta de honestidad	64
v. Los derechos fundamentales como derechos restringibles o no restringibles	65
1. <i>Teorías de las restricciones</i>	66
a. Teoría externa	66
b. Teoría interna	68
2. <i>Historia de las teorías de las restricciones</i>	70
a. La historia en el derecho civil	70
b. La historia en el derecho público	70
3. <i>Modelos estructurales de la dogmática de los derechos fundamentales</i>	74
a. Esquema de la intervención y el límite	75
b. Modelo de la preformación	76
4. <i>Los derechos restringibles y la teoría de los principios</i>	77
a. Los derechos garantizados mediante reglas	77
b. Los derechos garantizados mediante principios	78
aa. La restricción mediante reglas	79
bb. La restricción mediante principios	80
c. ¿Es posible ponderar derechos no restringibles?	82
5. <i>Restricción y configuración</i>	85
a. Configuración de los derechos fundamentales	87
aa. Un concepto de configuración desprovista de vinculación	87
bb. Un concepto de configuración provista de vinculación	90
b. Configuración del derecho infraconstitucional en el ámbito del derecho fundamental	91
aa. Vinculación mediante una regla	92
bb. Vinculación mediante un principio	93

c. Relación entre restricción y configuración	94
vi. Contenido esencial de los derechos fundamentales	97
1. <i>Teoría relativa del contenido esencial</i>	98
2. <i>Teoría absoluta del contenido esencial</i>	99
3. <i>Teoría mixta (absoluta/relativa) del contenido esencial</i>	100
vii. Interpretación de los derechos fundamentales	102
1. <i>Cánones clásicos de la interpretación</i>	102
a. Interpretación según la literalidad o interpretación lingüística	102
b. Interpretación según la voluntad del legislador o interpretación genética	103
c. Interpretación sistemática	104
d. Interpretación objetiva	104
2. <i>Cánones clásicos en la interpretación de los derechos fundamentales</i>	105
3. <i>El contenido y la estructura como objetos de la interpretación</i>	106
a. La interpretación del contenido en sentido estricto	107
b. La interpretación de la estructura	107
Segunda Parte	
Estructura de los derechos de defensa, derechos fundamentales de prestación y derechos de igualdad	109
i. Diferencia entre las funciones de los derechos fundamentales	109
1. <i>Derechos de defensa y derechos fundamentales de prestación</i>	110
a. Diferencia formal entre los derechos de defensa y los derechos de prestación	111
b. Diferencia material entre los derechos de defensa y los derechos de prestación	112
c. Terminología que debe preferirse	116
2. <i>Derechos de defensa y derechos de igualdad</i>	116
3. <i>Derechos fundamentales de prestación y derechos de igualdad</i>	118
ii. Estructura de las funciones específicas de los derechos fundamentales	119

1.	<i>Estructura de los derechos de defensa</i>	119
a.	Esquema de la intervención y el límite	120
aa.	Ámbito de protección	121
bb.	La intervención	121
cc.	La justificación constitucional	123
b.	Análisis estructural del esquema de la intervención y el límite	124
aa.	Relación entre el ámbito de protección y la intervención	125
bb.	Relación entre el supuesto de hecho del derecho fundamental y la restricción al derecho	126
c.	El principio de proporcionalidad en sentido amplio	128
aa.	Fundamento constitucional del principio de proporcionalidad	128
bb.	Subprincipios de la proporcionalidad	129
d.	La libertad de derecho fundamental como libertad negativa	131
e.	Las teorías estricta y amplia del supuesto de hecho	133
aa.	El argumento de la honestidad	133
bb.	Casos actuales y potenciales de derecho fundamental	135
cc.	El argumento de la seguridad jurídica	138
dd.	El aumento de las colisiones entre derechos fundamentales	140
ee.	El argumento de la racionalidad	142
f.	Conclusión sobre la estructura de los derechos de defensa	143
2.	<i>Estructura de los derechos fundamentales de prestación</i>	143
a.	Diferencia entre subespecies de derechos fundamentales de prestación	144
aa.	Derechos fundamentales de protección	144
bb.	Derechos fundamentales sociales	145
cc.	Derechos fundamentales a organización y procedimiento	146

b.	El objeto de investigación ejemplificado	147
c.	Normas vinculantes y no vinculantes	147
d.	Los derechos fundamentales de prestación como derechos subjetivos	148
e.	Los derechos fundamentales de prestación como derechos restringibles	152
aa.	Los derechos fundamentales de prestación como posiciones mínimas definitivas	152
bb.	Los derechos fundamentales de prestación como derechos restringibles	154
f.	Las teorías estricta y amplia del supuesto de hecho	175
g.	Un modelo de los derechos fundamentales de prestación	180
aa.	La intervención en el ámbito de protección	180
bb.	La justificación constitucional de la intervención	181
3.	<i>Estructura de los derechos de igualdad</i>	186
a.	Comparación entre personas y estados de cosas	187
b.	La igualdad jurídica y fáctica	188
c.	El mandato de trato igual y de trato desigual	191
d.	El principio general de igualdad como derecho restringible	194
aa.	Argumentos para una concepción fundada en la teoría interna	194
bb.	El principio de proporcionalidad	197
e.	Las teorías estricta y amplia del supuesto de hecho	207
aa.	Esencialmente igual	207
bb.	Fines internos y externos	209
f.	Un modelo del principio general de igualdad	222
aa.	La intervención en el ámbito de protección	223
bb.	Justificación constitucional de la intervención	223

Bibliografía	229
--------------	-----

Índice onomástico	243
-------------------	-----