

LETICIA MORALES

**DERECHOS SOCIALES
CONSTITUCIONALES
Y DEMOCRACIA**

Prólogo de
Roberto Gargarella

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2015

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
PRÓLOGO. DERECHOS SOCIALES: UN ACERCAMIENTO RENOVADO , por Roberto Gargarella	17
1. LA NECESIDAD DE PENSAR SOBRE LOS DERECHOS SOCIALES.	17
2. DERECHOS SOCIALES Y CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD.	20
3. MODOS DE INTERVENCIÓN JUDICIAL Y DIÁLOGO CONSTITUCIONAL: LA «SALA DE MÁQUINAS» DEL CONSTITUCIONALISMO	23
BIBLIOGRAFÍA	27
PALABRAS PRELIMINARES	29
INTRODUCCIÓN	33
1. LOS DERECHOS SOCIALES EN LA ENCRUCIJADA.....	33
2. JUSTICIA Y DEMOCRACIA	37
3. CONSTITUCIONALISMO JURÍDICO O CONSTITUCIONALISMO POLÍTICO	38
4. LA LEGITIMIDAD DE LOS DERECHOS SOCIALES	40
5. HOJA DE RUTA.....	42

Pág.

Pág.

PRIMERA PARTE

EL CONCEPTO DE LOS DERECHOS SOCIALES

CAPÍTULO I. ¿QUÉ SON LOS DERECHOS SOCIALES?	47
1. INTRODUCCIÓN	47
2. LOS DERECHOS SUBJETIVOS	47
2.1. Diferentes sentidos de la expresión «tener un derecho»	48
2.1.1. Las posiciones jurídicas según HOHFELD	49
2.1.2. Los sentidos de derecho subjetivo en KELSEN	50
2.1.3. La noción de obligación jurídica	52
2.2. La razón de ser de los derechos subjetivos	53
2.3. Derechos jurídicos y derechos morales	56
2.4. El concepto de derechos humanos	58
3. LOS DERECHOS SOCIALES	59
3.1. La tesis historicista de los derechos	61
3.2. Los elementos de los derechos sociales	63
3.2.1. Los sujetos titulares	63
3.2.2. Los sujetos obligados	67
3.2.2. El contenido	68
4. CONCLUSIÓN	75
CAPÍTULO II. EL ESTATUS CONCEPTUAL DE LOS DERECHOS SOCIALES	77
1. INTRODUCCIÓN	77
2. DERECHOS A ABSTENCIONES Y DERECHOS A PRESTACIONES	78
2.1. El carácter negativo o positivo de los derechos	79
2.2. La objeción semántica	82
3. LA IRRELEVANCIA CONCEPTUAL DE LA ESCASEZ DE RECURSOS	85
3.1. La objeción de los costes bajo la lupa	86
3.2. Derechos sociales insaciables	92
4. LA TESIS DE LA CORRELACIÓN ENTRE DERECHOS Y DEBERES	93
4.1. La versión débil de la tesis de la correlación	95
4.2. Los derechos sociales como <i>ius in rem</i>	97

5. LAS GARANTÍAS Y LOS DERECHOS SOCIALES	104
5.1. La tesis normativa de la distinción	106
5.2. Presupuestos de la distinción	108
6. CONCLUSIÓN	112

SEGUNDA PARTE

LA INSTITUCIONALIZACIÓN DE LOS DERECHOS SOCIALES

CAPÍTULO III. PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL	115
1. INTRODUCCIÓN	115
2. FORMAS JURÍDICAS DE REGULACIÓN DE LOS DERECHOS SOCIALES	115
2.1. Los derechos subjetivos	116
2.2. Las directrices	118
2.3. Las meras gracias	119
3. LA TUTELA CONSTITUCIONAL	121
3.1. El atrincheramiento de derechos fundamentales	123
3.2. La rigidez constitucional	124
3.3. El control de constitucionalidad	126
3.3.1. Criterios de distinción	126
3.3.2. Modalidades de justicia constitucional	128
4. EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD ROBUSTO DE LOS DERECHOS SOCIALES	130
4.1. El sistema constitucional argentino luego de la Reforma de 1994	132
4.2. El sistema constitucional colombiano a partir de la Reforma de 1991	137
4.3. El sistema constitucional sudafricano desde la Constitución de 1996	140
5. EL CONTROL CONSTITUCIONAL DÉBIL DE LOS DERECHOS SOCIALES	143
6. CONCLUSIÓN	145

	Pág.
CAPÍTULO IV. PROTECCIÓN LEGISLATIVA Y PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL	147
1. INTRODUCCIÓN.....	147
2. LA TUTELA LEGISLATIVA Y SUS DIVERSOS GRADOS.....	148
2.1. La tutela legislativa robusta de los países escandinavos.....	148
2.2. La tutela legislativa intermedia del sistema canadiense.....	149
2.3. La tutela legislativa débil del sistema estadounidense.....	153
3. LA DIMENSIÓN INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS SOCIALES.....	157
3.1. El desarrollo del contenido de los derechos sociales en las declaraciones internacionales.....	158
3.2. Recepción de las normas internacionales sobre derechos sociales en el derecho interno de los Estados.....	161
3.3. Los mecanismos internacionales de supervisión.....	164
4. LA RECEPCIÓN JURÍDICA DE LAS EXIGENCIAS SOCIALES.....	168
5. MODELOS DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS SOCIALES.....	173
6. CONCLUSIÓN.....	175

TERCERA PARTE

LA DIMENSIÓN NORMATIVA DE LOS DERECHOS SOCIALES

CAPÍTULO V. LA JUSTICIA COMO FUNDAMENTO DE LOS DERECHOS SOCIALES	179
1. INTRODUCCIÓN.....	179
2. EL PROBLEMA DE LOS DESACUERDOS EN LAS TEORÍAS DE LA JUSTICIA.....	180
3. EL CONTENIDO DE LOS DERECHOS SOCIALES Y LAS EXIGENCIAS DE LA JUSTICIA.....	184
4. NECESIDADES BÁSICAS Y DERECHOS SOCIALES.....	189
4.1. Una intuición poderosa.....	189
4.2. El dilema.....	192
5. EL MÍNIMO SOCIAL EN LA TEORÍA DE LA JUSTICIA RAWLSIANA.....	194
5.1. Los principios de justicia.....	195
5.2. El mínimo social.....	196
5.3. Una noción compuesta.....	199

6. RECURSOS ADECUADOS Y UNA VIDA MÍNIMAMENTE DECENTE.....	201
6.1. El interés fundamental en llevar una vida decente.....	202
6.2. Inconvenientes en la especificación.....	203
7. CONCLUSIÓN.....	207
CAPÍTULO VI. EXIGENCIAS DE JUSTICIA Y PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL	209
1. INTRODUCCIÓN.....	209
2. OBJECIONES A LA PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LAS EXIGENCIAS DE JUSTICIA.....	210
3. LA FALTA DE COMPETENCIA JUDICIAL.....	213
3.1. La cuestión del conocimiento experto de los jueces.....	214
3.2. El problema del policentrismo.....	217
3.3. La ley de presupuesto como cuestión política no justiciable.....	224
4. LA FALTA DE LEGITIMIDAD DEMOCRÁTICA DEL PODER JUDICIAL.....	227
5. CONCLUSIÓN.....	233
CAPÍTULO VII. LA DEMOCRACIA COMO FUNDAMENTO DE LOS DERECHOS SOCIALES	235
1. INTRODUCCIÓN.....	235
2. DEMOCRACIA Y EXIGENCIAS DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS.....	236
3. LA CONCEPCIÓN SUSTANCIALISTA DE RONALD DWORKIN.....	241
3.1. La igual consideración como virtud soberana.....	241
3.2. Los problemas de la concepción sustancialista.....	245
4. EL PROCEDIMENTALISMO MODERADO DE THOMAS CHRISTIANO.....	248
4.1. Los límites a la autoridad democrática.....	248
4.2. Consideraciones respecto de la propuesta moderada.....	254
5. LA CONCEPCIÓN PROCEDIMENTAL SEGÚN JEREMY WALDRON.....	258
5.1. El derecho de participación como constitutivo de la democracia.....	258
5.2. El dilema: ¿regreso infinito o autodestrucción?.....	265
5.3. La confianza en la cultura política.....	268
6. CONCLUSIÓN.....	273

CAPÍTULO VIII. PRECONDICIONES DE LA PARTICIPACIÓN POLÍTICA	275
1. INTRODUCCIÓN	275
2. LA NOCIÓN DE PARTICIPACIÓN POLÍTICA	276
3. LEGITIMIDAD DEMOCRÁTICA Y PRECONDICIONES PROCEDIMENTALES	283
3.1. La tesis de las precondiciones democráticas	283
3.2. La objeción de petición de principio sobre los fundamentos	286
3.3. La objeción del escaso alcance en la protección de derechos ...	290
3.4. La paradoja de las precondiciones	292
4. LA LÓGICA DE LAS PRECONDICIONES EN LAS SOCIEDADES DEMOCRÁTICAS	294
5. CONCLUSIÓN.....	298
CAPÍTULO IX. DOS NIVELES DE DERECHOS SOCIALES	301
1. INTRODUCCIÓN	301
2. LOS DOS NIVELES DE DERECHOS SOCIALES.....	302
2.1. El primer nivel.....	303
2.2. El segundo nivel.....	309
2.3. La distinción entre niveles	310
3. PRECONDICIONES MATERIALES Y DERECHOS SOCIALES ..	312
3.1. El criterio interno	313
3.2. Exigencias normativas y relaciones empíricas.....	316
3.3. Objeciones.....	324
4. CONCLUSIÓN.....	329
CAPÍTULO X. LA PROTECCIÓN LEGÍTIMA DE LOS DERECHOS SOCIALES	331
1. INTRODUCCIÓN	331
2. PROTECCIÓN DEL PRIMER NIVEL: LA LEGITIMIDAD DEL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD.....	332
2.1. La protección robusta del primer nivel	332
2.2. La previsión de la justicia constitucional.....	336
2.2.1. El modelo europeo de justicia constitucional.....	336
2.2.2. El modelo americano de justicia constitucional.....	338
3. LOS CASOS PROBLEMÁTICOS.....	343

4. PROTECCIÓN DEL SEGUNDO NIVEL: LOS LÍMITES DE LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL.....	345
5. CONCLUSIÓN.....	353
CONCLUSIONES	355
BIBLIOGRAFÍA	359