

OSCAR ANDRÉS PAZO PINEDA

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y EL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

TC

GACETA
CONSTITUCIONAL
S. PROCESO CONSTITUCIONAL

Índice general

Prólogo.....	7
Agradecimientos	11
Introducción	13

CAPÍTULO I

DEFINICIÓN, EVOLUCIÓN Y ESTRUCTURA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

Introducción	19
1. Una precisión terminológica: ¿es posible una definición?.....	20
2. La evolución de los derechos fundamentales: aportes del pro- testantismo al socialismo	28
2.1. La lucha de la burguesía: derechos fundamentales no universales.....	31
2.2. Participación estatal en la configuración del contenido de los derechos fundamentales	33
2.3. Los aportes del constitucionalismo para una teoría de los derechos fundamentales: el rol de la Constitución del Estado Constitucional.....	36
a) Los aportes franceses al constitucionalismo y a la vigencia de los derechos fundamentales	37
b) Derechos fundamentales y pactos: aportes de los Estados Unidos al constitucionalismo.....	40
2.4. Líneas de evolución de los derechos fundamentales.....	46

3.	La estructura de los derechos fundamentales y una indeterminación deseada	51
3.1.	Las reglas y los principios en el ordenamiento jurídico: ¿indeterminación vs. certeza?	52
3.2.	Reglas de todo o nada (<i>all of nothing</i>) vs. razones para decidir.....	59
3.3.	La indeterminación de los derechos fundamentales: el problema de la discrecionalidad judicial en las obras de H. Hart y Ronald Dworkin.....	62
4.	La doble dimensión de los derechos fundamentales. Algunos apuntes preliminares sobre la titularidad de los derechos.....	69
4.1.	Los derechos fundamentales como atributos subjetivos de la persona	71
4.2.	Los derechos fundamentales como principios que irradian el ordenamiento jurídico: el problema de los valores en el Derecho	75
5.	Eficacia de los derechos fundamentales.....	78
5.1.	Los derechos fundamentales como triunfos del Parlamento frente al monarca.....	79
5.2.	La relevancia de la eficacia entre particulares de los derechos fundamentales: consideraciones a propósito del <i>drittwirkung</i>	80
	Conclusiones	83

CAPÍTULO II

LÍMITES DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

	Introducción.....	87
1.	Los límites de los derechos fundamentales.....	87
2.	Límites directamente constitucionales y límites indirectamente constitucionales de los derechos fundamentales.....	89
2.1.	Las teorías conflictivistas de los derechos fundamentales	90

a)	El presupuesto de la colisión: la relatividad de los derechos fundamentales	92
b)	La doctrina de las <i>preferred freedoms</i> en la jurisprudencia de la Corte Suprema de los Estados Unidos	92
c)	El test de proporcionalidad como herramienta para la solución de conflictos	95
d)	Críticas al test de proporcionalidad.....	98
3.	¿Realmente existen los denominados “límites” de los derechos fundamentales?.....	98
3.1.	La tendencia “armonizadora” de los derechos fundamentales	99
3.2.	Los derechos fundamentales no se encuentran en un campo de batalla	102
3.3.	Delimitación interna de los derechos fundamentales.....	102
3.4.	El principio de no contradicción y su aplicación	103
3.5.	Conflicto de intereses y no de derechos	104
	Conclusiones	105

CAPÍTULO III

MECANISMOS DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

	Introducción	109
1.	Los derechos fundamentales como derechos contramayoritarios: un debate en torno a la <i>judicial review</i>	111
1.1.	Constitucionalismo y <i>judicial review</i> : críticas de la objeción contramayoritaria: ¿gobierno de los jueces?	112
1.2.	Constitucionalismo fuerte y procedimentalismo débil en la obra de Sebastián Linares.....	114
1.3.	Parlamento vs. Tribunales: el procedimentalismo de Jeremy Waldron.....	115
1.4.	Una postura colaboracionista: los tribunales y los parlamentos. Especial referencia a la obra de Lawrence Sager.....	118

2.	La democracia constitucional: ¿compatibilidad entre democracia y derechos fundamentales?	123
3.	La garantía del contenido esencial de los derechos fundamentales	124
3.1.	La garantía del contenido esencial en la Ley Fundamental de Bonn y en la Constitución española de 1978... ..	127
4.	La garantía del contenido esencial en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional.....	133
5.	El contenido constitucionalmente protegido de los derechos fundamentales	135
6.	Los derechos fundamentales y la tutela constitucional frente a omisiones legislativas	139
	Conclusiones	144

CAPÍTULO IV

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA CONSTITUCIÓN DE 1993: PAUTAS PARA SU INTERPRETACIÓN Y PROTECCIÓN

	Introducción	149
1.	Los derechos fundamentales y la Constitución de 1993	150
1.1.	¿La Constitución se adhiere a una postura iusnaturalista o positivista respecto de los derechos fundamentales?	154
1.2.	La relevancia del artículo 1 y del 44 para la plena eficacia de los derechos fundamentales.....	158
1.3.	¿Son todos los derechos contenidos en el artículo 2 “derechos fundamentales”?	161
1.4.	¿Existen otros derechos fundamentales en la Constitución que no se encuentran reconocidos en el artículo 2?	163
a)	La deficiente sistematicidad respecto de los derechos económicos, sociales y culturales, así como de los derechos políticos	163
b)	La protección de otros derechos fundamentales fuera del Título I de la Constitución	167

c)	La cláusula del <i>numerus apertus</i> y su relevancia en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional para la protección de derechos fundamentales.....	172
1.5.	Los criterios interpretativos de los derechos fundamentales en la Constitución de 1993	178
1.6.	La sociedad abierta de los intérpretes de la Constitución	179
1.7.	La fuerza normativa de las disposiciones que reconocen derechos fundamentales	184
2.	Los derechos fundamentales y la reserva de ley	188
3.	Los derechos fundamentales y su configuración legal.....	190
4.	Las restricciones de los derechos fundamentales y su justificación en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional	193
4.1.	El Tribunal Constitucional y la idea del “contenido esencial” de los derechos.....	194
4.2.	La preeminencia de la teoría conflictivista en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional.....	200
4.3.	El test de proporcionalidad y el artículo 200 de la Constitución como criterio de restricción.....	201
5.	Mecanismos de tutela de los derechos fundamentales en la Constitución de 1993	205
5.1.	Los procesos constitucionales en la Constitución de 1993 y su relevancia en la protección de los derechos fundamentales.....	206
5.2.	Cláusulas normativas de protección de los derechos fundamentales.....	209
a)	El artículo 45 y la legitimidad del ejercicio del poder público.....	209
b)	El artículo 51 de la Constitución y la supremacía constitucional	211
c)	El control difuso en el artículo 138 de la Constitución.....	213
d)	La reforma de la Constitución y la rigidez constitucional como mecanismos de protección de los derechos fundamentales	218

e)	La aprobación de tratados sobre derechos humanos: un procedimiento agravado	222
f)	Reflexiones finales	224
Conclusiones		224

CAPÍTULO V

LA JUSTICIA SUPRANACIONAL: EL ROL DE LOS ORGANISMOS INTERNACIONALES EN LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

Introducción	229
1. Constitución y justicia supranacional	229
1.1. El artículo 205 de la Constitución y el inicio del procedimiento internacional	233
1.2. Cláusulas de interpretación de los derechos fundamentales según la Constitución y el Código Procesal Constitucional	236
2. El Sistema Interamericano de Protección de los Derechos Humanos	238
2.1. Introducción	238
2.2. Formación del Sistema Interamericano	240
2.3. Los órganos que integran el Sistema Interamericano	245
2.3.1. La Comisión Interamericana de Derechos Humanos	245
a) Organización	245
b) Funciones y mandato de la CIDH	248
2.3.2. La Corte Interamericana de Derechos Humanos ...	262
a) Organización	262
b) Funciones de la Corte Interamericana	264
c) Procedimiento contencioso ante el Sistema Interamericano	276
3. El Sistema Universal de Protección de Derechos Humanos	310
3.1. Tratados universales relevantes	311

a)	El Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos.....	312
b)	El Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales	317
c)	Convención sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación en contra de la Mujer.....	325
d)	Convención contra la Tortura y otros Tratos o Penas Cruelles, Inhumanos o Degradantes	329
e)	Convención sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación Racial.....	334
3.2.	Los órganos de supervisión.....	338
a)	El Comité de Derechos Humanos de las Naciones Unidas	340
b)	El Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales	348
3.3.	Aportes de la justicia supranacional respecto del Estado peruano	352
a)	Decisiones relevantes de los organismos internacionales respecto del Estado peruano.....	352
Conclusiones		356

ANEXO I

PRONUNCIAMIENTOS DE LOS ÓRGANOS DE PROTECCIÓN DE DERECHOS HUMANOS DE LAS NACIONES UNIDAS

•	Pronunciamiento del Comité de Derechos Humanos en el caso Polay Campos	359
•	Pronunciamiento del Comité de Derechos Humanos en el caso Toonen.....	369
•	Pronunciamiento del Comité de Derechos Humanos en el caso Robert Faurisson	383

• Pronunciamiento del Comité de Derechos Humanos en el caso Wackenheim.....	401
• Pronunciamiento del Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer en el caso T.P.F.	411
• Pronunciamiento del Comité contra la Tortura en el caso Agiza	437
• Pronunciamiento del Comité contra la Tortura en el caso H.K.	489
• Pronunciamiento del Comité para la Eliminación de la Discriminación Racial en el caso TBB-Unión Turca en Berlín/Brandemburgo.....	505

ANEXO II

PRONUNCIAMIENTOS DE TRIBUNALES CONSTITUCIONALES

• Extracto de la Sentencia de la Corte Constitucional de Colombia en la Sentencia C-577/11.....	533
• Pronunciamiento del Tribunal Constitucional de España en la Sentencia 39/2012	557
Índice general.....	583