

■ Índice

Tabla de siglas y abreviaturas.....	17
Prólogo.....	21
Introducción	29
1. Observaciones Preliminares.....	29
2. Contexto fáctico de la investigación	30
3. Marco teórico de la monografía	37
3.1. VIH y SIDA: mismo origen, diferentes situaciones	37
3.2. El VIH dentro del modelo social de la discapacidad	41
3.2.1. El modelo social de la discapacidad	41
3.2.2. Las Personas con VIH como personas con discapacidad.....	44
3.3. Estado de la cuestión y contribución al conocimiento.....	48
3.3.1. Contexto Internacional	48
3.3.2. Contexto europeo y español	54
4. Objetivos de la investigación.....	60
5. Metodología.....	62
6. Limitaciones y aclaraciones.....	65

Parte I

Igualdad y discapacidad: Especial referencia a la no discriminación por razón de VIH en la contratación de seguros de salud privados

Capítulo I. Igualdad y discapacidad en el contexto internacional y regional europeo	71
1. Introducción.	71
2. Igualdad y discapacidad en el contexto internacional. . .	72
2.1. Igualdad y no discriminación en la Carta de la ONU y la DUDH.	72
2.2. Igualdad y no discriminación en el PIDCP y el PIDESC	73
2.2.1. La igualdad	73
2.2.2. La no discriminación	76
2.3. La discapacidad y el VIH como motivo en el contexto ONU	85
2.3.1. Alcance subjetivo.	85
2.3.2. Accesibilidad, diseño universal y ajustes razonables	89
2.3.3. Igualdad y no discriminación.	93
3. Igualdad y discapacidad en el sistema del Consejo de Europa.	105
3.1. Sobre el Consejo de Europa.	105
3.2. Igualdad y discapacidad en el CEDH y la jurisprudencia del TEDH	106
3.2.1. Concepto de igualdad	107
3.2.2. Concepto de discriminación.	110
3.2.3. Discapacidad y VIH como motivos de discriminación.	114
3.3. Igualdad y discapacidad en la CSE y la jurisprudencia del CEDS	120
3.3.1. Concepto de igualdad y no discriminación	121
3.3.2. Discapacidad como motivo de discriminación.	124
4. Igualdad y discapacidad en la UE.	126
4.1. La igualdad en los Tratados Constitutivos	126

ÍNDICE

4.2.	La Igualdad en la Carta de los Derechos Fundamentales de la UE	130
4.3.	La discriminación por razón de discapacidad en la UE.....	141
4.3.1.	Jurisprudencia previa a la ratificación de la CDPD	144
4.3.2.	Jurisprudencia posterior a la ratificación de la CDPD	146
5.	Conclusiones	154
Capítulo II. Igualdad y Discapacidad en España.....		161
1.	Introducción.....	161
2.	Igualdad y no discriminación en la CE.....	162
2.1.	La igualdad constitucional	162
2.2.	La triple condición de la igualdad en la CE.....	163
2.3.	Igualdad ante la ley y en la ley	166
2.4.	Igualdad formal y material.....	168
2.5.	Derecho a la no discriminación en la CE por razón de discapacidad y VIH	174
2.6.	La discriminación por indiferenciación.....	175
2.7.	La justificación de la diferenciación de la mano del TEDH.....	180
2.8.	Prohibición de discriminación en las relaciones entre particulares: especial referencia a los contratos de seguro.....	184
2.8.1.	Eficacia de los derechos fundamentales entre particulares: Teorías mediata e inmediata	184
2.8.2.	Reconciliando la eficacia horizontal directa de los derechos fundamentales y la autonomía de la voluntad: el caso de la igualdad y la no discriminación.....	189
2.8.3.	La discriminación estadística	198
3.	Instrumentos para la lucha contra la discriminación por razón de discapacidad	204
4.	Conclusiones	209

Parte II

El derecho a la protección de la salud

Capítulo III. El derecho a la protección de la salud en el contexto internacional y regional europeo.....	213
1. Introducción.....	213
2. El Derecho a la Salud en el contexto internacional....	214
2.1. El camino hacia el PIDESC.....	214
2.2. El derecho al disfrute del más alto nivel posible de salud (artículo 12 PIDESC) conforme a la Observación General N.º 14 CDESC.....	218
2.2.1. Introducción.....	218
2.2.2. Parte I.....	223
2.2.3. Parte II.....	231
2.2.4. Partes III, IV y V.....	235
2.3. El derecho a la seguridad social en la Observación General N.º 19 y su afinidad con el derecho a la asistencia sanitaria.....	236
3. El Derecho a la Salud en el Consejo de Europa.....	238
3.1. Notas introductorias.....	238
3.2. Derecho a la salud en el CEDH.....	239
3.3. Derecho a la salud en la CSE.....	243
4. El Derecho a la Salud en la UE.....	249
4.1. TFUE y CDF.....	249
4.2. El rol del TJUE.....	255
5. Conclusiones.....	259
Capítulo IV. El derecho a la protección de la salud en España.....	265
1. Introducción.....	265
2. La aplicación del artículo 10.2 CE y el control de convencionalidad.....	269
3. El Derecho a la Protección de la Salud en la Constitución de 1978.....	275
3.1. ¿Derecho Fundamental?.....	275
3.2. Estructura.....	285

ÍNDICE

4. Sobre la necesidad de poseer un seguro de salud privado en España	292
4.1. Permiso de residencia en España ¿es el convenio especial una solución?	292
4.2. Repercusiones de la denegación del aseguramiento de salud.	296
5. Conclusiones	298
Capítulo V. Previsiones en términos de acceso igualitario a los seguros	301
1. Introducción.	301
2. La prohibición de discriminación por razón de discapacidad en el acceso a los seguros en el contexto internacional	302
2.1. El artículo 25 e) CDPD	302
2.2. El artículo 25 e) CDPD bajo el prisma de la accesibilidad y los ajustes razonables	306
3. La prohibición de discriminación por razón de discapacidad en el acceso a los seguros en la Unión Europea	309
3.1. Nota preliminar.	309
3.2. La Propuesta de Directiva del Consejo por la que se aplica el principio de igualdad de trato entre las personas independientemente de su religión o convicciones, discapacidad, edad u orientación sexual.	310
3.3. Propuestas para la adecuación a la CDPD.	315
4. La prohibición de discriminación por razón de discapacidad en el acceso a los seguros en España.	323
4.1. La disposición adicional cuarta de la Ley 50/1980, de contrato de seguro	323
4.1.1. Primeros pasos y <i>lex generalis</i>	323
4.1.2. Respuesta tardía.	325
4.1.3. Patente error de adaptación.	328
4.1.4. Repercusiones de la deficiente adaptación	332
4.1.5. Contraargumentación estatal.	337

4.2. El párrafo primero de la disposición adicional 5. ^a de la Ley 50/1980, de contrato de seguro	342
4.2.1. Reconocimiento estatal de las barreras que solo pesan sobre las PVIH en la contratación de seguros	342
4.2.2. Sorpresiva solución al limitado ámbito de aplicación subjetivo de la DA 4. ^a LCS	347
4.3. Una reformulación coherente con la CDPD	350
4.4. Los artículos 17.2 y 17.3 de la Ley 15/2022	356
4.5. Jurisprudencia	360
5. Conclusiones	366

Parte III

La libertad de empresa como límite a la no discriminación y la protección de la salud

Capítulo VI. La libertad de empresa en un ordenamiento jurídico multinivel: especial referencia a los seguros de salud privados	371
1. Introducción.	371
2. La libertad de empresa en el contexto internacional	373
3. La libertad de empresa en el CoE	375
3.1. La libertad de empresa en el CEDH	375
3.2. La libertad de empresa en la CSE	377
4. La libertad de empresa en la Unión Europea.	378
4.1. Una novedad relativa	378
4.2. Límites	381
4.3. Tipo de libertad y efecto horizontal.	385
5. La libertad de empresa en la Constitución Española de 1978.	389
5.1. La libertad de empresa como derecho fundamental	389
5.2. La libertad de empresa en el cuadro de otros derechos y libertades	391
5.3. Conexión de la titularidad del derecho con la dignidad y el libre desarrollo de la personalidad	394

ÍNDICE

5.4. Contenido esencial de la libertad de empresa	401
5.5. Límites de la libertad de empresa	410
6. Conclusión	413
Capítulo VII. Derecho a la protección de la salud, no discriminación por razón de VIH/discapacidad y libertad de empresa en el acceso a los seguros de salud privados: una labor de ponderación	417
1. Introducción	417
2. Ponderación	422
2.1. Objetivo legítimo y contenido esencial de la libertad de empresa: adecuación y necesidad	422
2.2. Objetivo legítimo y contenido esencial de la libertad de empresa: proporcionalidad en sentido estricto y articulación formal	427
2.2.1. Proporcionalidad en sentido estricto	427
2.2.2. Articulación formal	436
3. Conclusiones	437
Conclusiones	441
1. Antecedentes y propósito de la monografía	441
2. Igualdad y no discriminación de las personas con discapacidad	442
3. El derecho a la salud de las personas con discapacidad	446
4. Provisiones en términos de acceso igualitario a los seguros de salud privados por parte de las personas con discapacidad	450
5. La libertad de empresa de las compañías aseguradoras	452
6. Ponderando la libertad de empresa, el derecho a la protección de la salud y el derecho a la igualdad y la no discriminación: El derecho de acceso a los seguros de salud privados de las personas con VIH en España	453
Bibliografía	457