

ÍNDICE

ROBERT ALEXY: DERECHOS FUNDAMENTALES, PRINCIPIOS JURÍDICOS Y PONDERACIÓN por MANUEL ATIENZA	XXI
ESTUDIO INTRODUCTORIO por CARLOS BERNAL PULIDO	XLIII
I. EL CONTEXTO DE LA <i>TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</i> DE ROBERT ALEXY	XLIV
1. ROBERT ALEXY Y SU <i>TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</i>	XLIV
2. LA <i>TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</i> EN SU CONTEXTO CIENTÍFICO Y PRÁCTICO	XLV
3. LAS TESIS CENTRALES Y LA ESTRUCTURA DE LA <i>TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</i>	XLVII
II. RECEPCIÓN Y CRÍTICA DE LA <i>TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</i> DE ROBERT ALEXY EN ESPAÑA	XLIX
1. LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMO PRINCIPIOS	LII
1.1. <i>Las teorías de los derechos fundamentales en España</i>	LII
1.2. <i>La recepción de la teoría de los principios en España</i>	LV
2. LAS OBJECIONES EN CONTRA DE LA <i>TEORÍA DE LOS PRINCIPIOS</i>	LVIII
2.1. <i>La irracionalidad de la ponderación</i>	LVIII
2.1.1. La indeterminación conceptual	LVIII
2.1.2. La incomparabilidad y la inconmensurabilidad de los objetos que se ponderan	LIX
2.1.3. La imposibilidad de predecir los resultados de la ponderación	LX
	IX

ÍNDICE

2.1.4. La relación entre las objeciones contra la ponderación	LX
2.2. <i>La teoría de los principios, la democracia y el Estado de Derecho</i>	LX
2.2.1. La vulneración del principio democrático..	LXI
2.2.2. La vulneración del principio del Estado de Derecho.....	LXII
2.3. <i>La teoría de los principios como un tipo de formalismo constitucional</i>	LXIII
3. UNA DEFENSA DE LA TEORÍA DE LOS PRINCIPIOS.....	LXIV
3.1. <i>La racionalidad de la ponderación</i>	LXV
3.1.1. El rechazo de la pretensión de hiperracionalidad de la ponderación	LXV
3.1.2. Racionalidad teórica y práctica de la ponderación	LXVI
3.2. <i>El respeto de los márgenes semánticos de las disposiciones de derecho fundamental</i>	LXX
3.3. <i>Los límites epistémicos de los principios</i>	LXXIII
III. <i>ADDENDA BIBLIOGRÁFICA</i>	LXXVI
1. BIBLIOGRAFÍA PRIMARIA	LXXVI
2. BIBLIOGRAFÍA SECUNDARIA	XCVI
TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	
por ROBERT ALEXY.....	1
PRÓLOGO (1985).....	3
PRÓLOGO a la segunda edición en castellano (2007).....	5
PREFACIO a la tercera edición en castellano.....	7
INTRODUCCIÓN	15
Capítulo primero	
OBJETO Y TAREA DE UNA TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	
I. EL CONCEPTO DE UNA TEORÍA JURÍDICA GENERAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA LEY FUNDAMENTAL	21
1. UNA TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA LEY FUNDAMENTAL.....	22

ÍNDICE

2.	UNA TEORÍA JURÍDICA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA LEY FUNDAMENTAL	22
3.	UNA TEORÍA JURÍDICA GENERAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA LEY FUNDAMENTAL	28
II.	UNA TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y LAS TEORÍAS DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	28
III.	UNA TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMO TEORÍA ESTRUCTURAL	32

Capítulo segundo

EL CONCEPTO DE NORMA DE DERECHO FUNDAMENTAL

I.	SOBRE EL CONCEPTO DE NORMA	42
1.	SOBRE LA POLÉMICA ACERCA DEL CONCEPTO DE NORMA	43
2.	EL CONCEPTO SEMÁNTICO DE NORMA	43
3.	LA SEPARACIÓN ENTRE LAS PREGUNTAS SEMÁNTICAS Y LAS PREGUNTAS ATINENTES A LA TEORÍA DE LA VALIDEZ	48
4.	LA VINCULACIÓN ENTRE LAS PREGUNTAS SEMÁNTICAS Y LAS DE LA TEORÍA DE LA VALIDEZ	51
5.	AFIRMACIONES SOBRE NORMAS Y EXPEDICIÓN DE NORMAS.	52
II.	LA NORMA DE DERECHO FUNDAMENTAL	55
1.	NORMA DE DERECHO FUNDAMENTAL Y DISPOSICIÓN DE DERECHO FUNDAMENTAL	56
2.	NORMAS ADSCRITAS DE DERECHO FUNDAMENTAL	59
3.	SOBRE LA TEORÍA DE LA NORMA DE DERECHO FUNDAMENTAL DE FR. MÜLLER	65

Capítulo tercero

LA ESTRUCTURA DE LAS NORMAS DE DERECHO FUNDAMENTAL

I.	REGLAS Y PRINCIPIOS	73
1.	CRITERIOS TRADICIONALES PARA LA DISTINCIÓN ENTRE REGLAS Y PRINCIPIOS	74
2.	LOS PRINCIPIOS COMO MANDATO DE OPTIMIZACIÓN	77
3.	COLISIONES DE PRINCIPIOS Y CONFLICTOS DE REGLAS	79
3.1.	<i>El conflicto de reglas</i>	79
3.2.	<i>La colisión de principios</i>	80
3.2.1.	La ley de la colisión.	81

ÍNDICE

3.2.2. Los resultados de la ponderación como normas adscritas de derecho fundamental	86
4. EL DIFERENTE CARÁCTER <i>PRIMA FACIE</i> DE LAS REGLAS Y LOS PRINCIPIOS	89
5. LAS REGLAS Y LOS PRINCIPIOS COMO RAZONES	92
6. GENERALIDAD Y PRINCIPIOS	94
7. TRES OBJECIONES EN CONTRA DEL CONCEPTO DE PRINCIPIO	95
7.1. <i>La invalidez de los principios</i>	95
7.2. <i>Los principios absolutos</i>	96
7.3. <i>La amplitud del concepto de principio</i>	99
8. LA TEORÍA DE LOS PRINCIPIOS Y EL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD	101
II. TRES MODELOS	105
1. EL MODELO PURO DE LOS PRINCIPIOS	105
2. EL MODELO PURO DE LAS REGLAS	108
2.1. <i>Los derechos fundamentales protegidos sin reserva alguna</i>	108
2.2. <i>Los derechos fundamentales con reserva simple</i>	114
2.3. <i>Los derechos fundamentales con reserva calificada</i>	116
3. EL MODELO DE LAS REGLAS Y LOS PRINCIPIOS	119
3.1. <i>El nivel de los principios</i>	119
3.2. <i>El nivel de las reglas</i>	122
3.3. <i>El doble carácter de las normas de derecho fundamental</i>	124
III. LA TEORÍA DE LOS PRINCIPIOS Y LA TEORÍA DE LOS VALORES	127
1. PRINCIPIO Y VALOR	127
1.1. <i>Conceptos deontológicos, axiológicos y antropológicos</i>	128
1.2. <i>Acerca del concepto de valor</i>	130
1.2.1. Juicios de valor clasificatorios, comparativos y métricos	130
1.2.2. Los valores como criterios de valoración	132
1.3. <i>La diferencia entre principios y valores</i>	135
2. OBJECIONES EN CONTRA DE LA TEORÍA DE LOS PRINCIPIOS Y DE LA TEORÍA DE LOS VALORES	136
2.1. <i>Objeciones filosóficas</i>	138
2.2. <i>Objeciones metodológicas</i>	140
2.2.1. El concepto de un orden jerárquico de valores	140

ÍNDICE

2.2.2.	El concepto de ponderación.	145
2.2.2.1.	El modelo de la decisión y el modelo de la fundamentación	146
2.2.2.2.	La fundamentación de enunciados condicionados de preferencia no referida específicamente a la ponderación	146
2.2.2.3.	La fundamentación referida específicamente a la ponderación	147
2.3.	<i>Objeciones dogmáticas</i>	156

Capítulo cuarto

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMO DERECHOS
SUBJETIVOS

I.	EN TORNO A LA DISCUSIÓN SOBRE LOS DERECHOS SUBJETIVOS	161
1.	LOS DERECHOS SUBJETIVOS Y LOS PROBLEMAS NORMATI- VOS.	162
2.	LOS DERECHOS SUBJETIVOS Y LOS PROBLEMAS EMPÍRICOS	164
3.	LOS DERECHOS SUBJETIVOS Y LOS PROBLEMAS ANALÍTICOS	165
3.1.	<i>Norma y posición</i>	165
3.2.	<i>Un modelo de tres gradas de los derechos subjetivos</i>	166
3.3.	<i>La variedad de derechos subjetivos</i>	171
II.	UN SISTEMA DE POSICIONES JURÍDICAS FUNDA- MENTALES.	173
1.	LOS DERECHOS A ALGO	173
1.1.	<i>La estructura fundamental del derecho a algo</i>	173
1.1.1.	Los derechos a acciones negativas (derechos de defensa)	175
1.1.1.1.	Los derechos al no impedimento de acciones	176
1.1.1.2.	Los derechos a la no afectación de propiedades y situaciones	178
1.1.1.3.	Los derechos a la no eliminación de posiciones jurídicas	179
1.1.2.	Los derechos a acciones positivas	181
1.2.	<i>Acerca de la lógica del derecho a algo</i>	183
1.2.1.	Las modalidades deónticas básicas	183
1.2.2.	Los derechos a algo como relaciones jurí- dicas	187

ÍNDICE

2.	LIBERTADES	196
2.1.	<i>Acerca del concepto de libertad</i>	196
2.2.	<i>Las libertades jurídicas</i>	203
2.2.1.	Las libertades no protegidas	204
2.2.1.1.	Las libertades no protegidas, absolutas y relativas desde el punto de vista personal y objetivo	205
2.2.1.2.	La libertad no protegida como mera negación del deber ser	206
2.2.1.3.	Las normas permisivas de derecho fundamental	207
2.2.2.	Las libertades protegidas	209
2.2.2.1.	Sobre la estructura básica de la protección	209
2.2.2.2.	Acerca de la protección de las libertades de derecho fundamental	210
3.	COMPETENCIAS	211
3.1.	<i>Aclaraciones terminológicas</i>	211
3.2.	<i>Competencia y permiso</i>	212
3.3.	<i>Competencia y poder fáctico</i>	214
3.4.	<i>El ejercicio de una competencia como acción institucional</i>	215
3.5.	<i>Competencia, sujeción, no competencia, no sujeción</i>	218
3.6.	<i>Los derechos fundamentales y las competencias</i>	220
3.6.1.	Las competencias del ciudadano	220
3.6.2.	Las competencias del Estado	223
III.	EL DERECHO FUNDAMENTAL COMO UN TODO	224

Capítulo quinto

DERECHO FUNDAMENTAL Y STATUS

I.	LA TEORÍA DEL STATUS DE JELLINEK	229
1.	EL STATUS PASIVO	230
2.	EL STATUS NEGATIVO	232
3.	EL STATUS POSITIVO	237
4.	EL STATUS ACTIVO	241
II.	ACERCA DE LA CRÍTICA A LA TEORÍA DEL STATUS DE JELLINEK	243

ÍNDICE

Capítulo sexto

EL DERECHO FUNDAMENTAL Y SUS RESTRICCIONES

I.	CONCEPTO Y TIPOS DE RESTRICCIÓN A LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.....	249
1.	LA POSIBILIDAD LÓGICA DE LA RESTRICCIÓN A LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.....	249
2.	EL CONCEPTO DE RESTRICCIÓN A LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.....	253
3.	TIPOS DE RESTRICCIONES A LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.....	258
3.1.	<i>Las restricciones directamente constitucionales...</i>	258
3.2.	<i>Las restricciones indirectamente constitucionales...</i>	263
4.	ACERCA DE LA GARANTÍA DEL CONTENIDO ESENCIAL COMO RESTRICCIÓN A LAS RESTRICCIONES.....	267
II.	EL SUPUESTO DE HECHO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y LA RESTRICCIÓN A LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.....	272
1.	ÁMBITO DE PROTECCIÓN Y SUPUESTO DE HECHO.....	273
2.	LAS TEORÍAS RESTRINGIDA Y AMPLIA DEL SUPUESTO DE HECHO.....	278
2.1.	<i>Teorías restringidas del supuesto de hecho.....</i>	280
2.1.1.	La teoría del alcance material de Fr. Müller.....	280
2.1.2.	La delimitación del supuesto de hecho sobre la base de leyes generales.....	286
2.2.	<i>Una teoría amplia del supuesto de hecho.....</i>	291
III.	RESTRICCIÓN Y CONFIGURACIÓN.....	300

Capítulo séptimo

EL DERECHO GENERAL DE LIBERTAD

I.	EL CONCEPTO DEL DERECHO GENERAL DE LIBERTAD.....	309
II.	UNA CONCEPCIÓN FORMAL-MATERIAL DEL DERECHO GENERAL DE LIBERTAD.....	313
1.	LA OBJECCIÓN DE LA FALTA DE CONTENIDO.....	314
1.1.	<i>La tesis de la falta del supuesto de hecho.....</i>	314
1.2.	<i>La tesis de la falta de sustancia.....</i>	315
2.	LA VINCULACIÓN ENTRE PRINCIPIOS FORMALES Y MATERIALES.....	321

ÍNDICE

III.	ESFERAS DE PROTECCIÓN Y DERECHOS DE LIBERTAD TÁCITOS	326
1.	LA TEORÍA DE LAS ESFERAS	326
2.	LOS DERECHOS DE LIBERTAD TÁCITOS	329
2.1.	<i>Los derechos referidos a la acción</i>	331
2.2.	<i>Los derechos referidos a situaciones</i>	332
IV.	LOS PROBLEMAS DEL DERECHO GENERAL DE LIBERTAD	335
1.	EL DERECHO GENERAL DE LIBERTAD Y LAS GARANTÍAS PUNTUALES.	335
2.	EL DERECHO GENERAL DE LIBERTAD Y EL SISTEMA DE DERECHOS FUNDAMENTALES.	337
3.	EL DERECHO GENERAL DE LIBERTAD Y EL «INDIVIDUO AISLADO»	341
4.	EL DERECHO GENERAL DE LIBERTAD Y OTRAS NORMAS CONSTITUCIONALES	345
4.1.	<i>Normas de competencia</i>	345
4.2.	<i>Normas de derecho fundamental</i>	348
Capítulo octavo		
EL DERECHO GENERAL DE IGUALDAD		
I.	IGUALDAD EN LA APLICACIÓN Y EN LA CREACIÓN DEL DERECHO	357
II.	LA ESTRUCTURA DEL MANDATO DE IGUALDAD EN LA CREACIÓN DEL DERECHO	360
III.	LAS FÓRMULAS DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL FEDERAL	364
IV.	TRATO IGUAL Y DESIGUAL	370
1.	EL MANDATO DE TRATO IGUAL	370
2.	EL MANDATO DE TRATO DESIGUAL	371
V.	EL PRINCIPIO DE IGUALDAD Y LA VALORACIÓN ..	373
VI.	IGUALDAD JURÍDICA E IGUALDAD DE HECHO	376
1.	ACERCA DE LOS CONCEPTOS DE TRATO IGUAL JURÍDICO Y DE HECHO	377
2.	LOS PRINCIPIOS DE IGUALDAD JURÍDICA E IGUALDAD DE HECHO	378
3.	ACERCA DEL PAPEL DEL PRINCIPIO DE LA IGUALDAD DE HECHO	380

VII. LA ESTRUCTURA DE LOS DERECHOS DE IGUALDAD COMO DERECHOS SUBJETIVOS.....	389
--	-----

Capítulo noveno

LOS DERECHOS A ACCIONES POSITIVAS DEL ESTADO
(DERECHOS PRESTACIONALES EN SENTIDO AMPLIO)

I. CONCEPTOS BÁSICOS Y CONCEPCIÓN BÁSICA	393
1. EL TEXTO CONSTITUCIONAL Y SU GÉNESIS.	394
2. LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL FEDERAL	395
3. EL CARÁCTER DE LA POLÉMICA SOBRE LOS DERECHOS PRESTACIONALES.	399
4. CONCEPTO Y DIVISIÓN DE LOS DERECHOS PRESTACIONALES.	401
5. LA IDEA ORIENTADORA	405
II. LOS DERECHOS DE PROTECCIÓN.	408
1. SOBRE EL CONCEPTO DE DERECHO DE PROTECCIÓN	408
2. LA EXISTENCIA DE LOS DERECHOS DE PROTECCIÓN.	409
2.1. <i>¿Derecho subjetivo o (mera) norma objetiva?</i>	410
2.2. <i>Defensa y protección</i>	414
3. LA ESTRUCTURA Y LA EXIGIBILIDAD JUDICIAL DE LOS DERECHOS DE PROTECCIÓN	418
III. LOS DERECHOS A LA ORGANIZACIÓN Y AL PROCEDIMIENTO	426
1. EL ESTADO DE LA DISCUSIÓN.	426
2. EL CONCEPTO DE DERECHO A LA ORGANIZACIÓN Y AL PROCEDIMIENTO	428
3. ACERCA DEL PROBLEMA DE LA EXISTENCIA.	430
4. LOS DERECHOS PROCEDIMENTALES Y LA TEORÍA DEL STATUS	433
4.1. <i>Los derechos procedimentales y el status negativo</i> . .	433
4.2. <i>Los derechos procedimentales y el status activo</i> . .	435
5. LOS TIPOS DE DERECHOS A LA ORGANIZACIÓN Y AL PROCEDIMIENTO	439
5.1. <i>Las competencias de derecho privado</i>	439
5.2. <i>Los procedimientos judiciales y administrativos (procedimientos en sentido estricto)</i>	443
5.3. <i>La organización en sentido estricto</i>	445
5.4. <i>La formación de la voluntad estatal</i>	452

ÍNDICE

IV. LOS DERECHOS PRESTACIONALES EN SENTIDO ESTRICTO (DERECHOS SOCIALES FUNDAMENTALES).....	453
1. CONCEPTO Y ESTRUCTURA.....	453
2. ACERCA DE LOS ARGUMENTOS A FAVOR Y EN CONTRA DE LOS DERECHOS SOCIALES FUNDAMENTALES	456
3. UN MODELO DE DERECHOS SOCIALES FUNDAMENTALES... ..	464

Capítulo décimo

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y LAS NORMAS DE DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL SISTEMA JURÍDICO

I. LA FUNDAMENTALIDAD DE LAS NORMAS DE DERECHO FUNDAMENTAL.....	471
II. EFECTO ENTRE TERCEROS O EFECTO HORIZONTAL.....	474
1. ACERCA DE LA TESIS DE LA IRRADIACIÓN.....	475
2. ACERCA DE LA CONSTRUCCIÓN DEL EFECTO ENTRE TERCEROS	478
2.1. <i>La equivalencia de las construcciones en el resultado</i>	479
2.2. <i>Un modelo de tres niveles del efecto entre terceros</i>	482
III. SISTEMA JURÍDICO Y LA ARGUMENTACIÓN DE DERECHO FUNDAMENTAL.....	491
1. LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y EL CARÁCTER DEL SISTEMA JURÍDICO	491
2. ACERCA DEL PROBLEMA DE LA COMPETENCIA DE CONTROL DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL	493
3. LA ARGUMENTACIÓN Y LA DECISIÓN	496
3.1. <i>Acerca de la teoría general de la argumentación jurídica</i>	496
3.2. <i>Las bases de la argumentación de derecho fundamental</i>	499
3.2.1. El texto y la voluntad.....	499
3.2.2. Los precedentes	502
3.2.3. Las teorías materiales de los derechos fundamentales	506
3.3. <i>El proceso de argumentación de derecho fundamental</i>	518

ÍNDICE

Epílogo

I.	DEMASIADO Y DEMASIADO POCO.....	521
II.	ORDEN FUNDAMENTAL Y ORDEN MARCO	524
	1. EL CONCEPTO DE ORDEN MARCO	526
	2. EL CONCEPTO DE ORDEN FUNDAMENTAL.....	529
III.	EL MARGEN DE ACCIÓN ESTRUCTURAL Y LA PONDERACIÓN.....	530
	1. EL MARGEN PARA LA FIJACIÓN DE FINES.....	531
	2. EL MARGEN PARA LA ELECCIÓN DE MEDIOS.....	532
	3. EL MARGEN PARA LA PONDERACIÓN	533
	3.1. <i>Idoneidad y necesidad</i>	534
	3.2. <i>El subprincipio de proporcionalidad en sentido estricto</i>	539
IV.	LOS PRINCIPIOS FORMALES.....	557
	1. EL MARGEN DE ACCIÓN EPISTÉMICO COMO RESULTADO DE LA PONDERACIÓN.....	557
	2. EL MARGEN DE ACCIÓN EPISTÉMICO Y LA VINCULACIÓN A LA CONSTITUCIÓN	567
	BIBLIOGRAFÍA.....	573
	ÍNDICE TEMÁTICO.....	607