

INDICE

	<u>Págs.</u>
Prólogo	19
Introducción	21

CAPITULO PRIMERO

OBJETO Y TAREA DE UNA TEORIA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

I. El concepto de una teoría jurídica general de los derechos fundamentales de la Ley Fundamental	27
1. <i>La teoría de los derechos fundamentales de la Ley Fundamental</i>	<i>28</i>
2. <i>La teoría jurídica de los derechos fundamentales de la Ley Fundamental</i>	<i>29</i>
3. <i>La teoría jurídica general de los derechos fundamentales de la Ley Fundamental</i>	<i>34</i>
II. La teoría de los derechos fundamentales y las teorías de los derechos fundamentales	35
III. La teoría de los derechos fundamentales como teoría estructural	39

CAPITULO SEGUNDO
EL CONCEPTO DE NORMA
DE DERECHO FUNDAMENTAL

I.	Acerca del concepto de norma	48
	1. <i>Sobre la polémica acerca del concepto de norma</i>	49
	2. <i>El concepto semántico de norma</i>	50
	3. <i>La separación entre las cuestiones semánticas y las de la teoría de la validez</i>	55
	4. <i>La vinculación entre las cuestiones semánticas y las de la teoría de la validez</i>	57
	5. <i>Aseveraciones de normas e imposiciones de normas.</i>	59
II.	La norma de derecho fundamental	62
	1. <i>Norma de derecho fundamental y disposición de derecho fundamental</i>	63
	2. <i>Normas adscriptas de derecho fundamental</i>	66
	3. <i>Acerca de la teoría de la norma de derecho fundamental de Fr. Müller</i>	73

CAPITULO TERCERO
LA ESTRUCTURA DE LAS NORMAS
DE DERECHO FUNDAMENTAL

I.	Reglas y principios	81
	1. <i>Criterios tradicionales para la distinción entre reglas y principios</i>	82
	2. <i>Los principios como mandato de optimización</i>	86
	3. <i>Colisiones de principios y conflictos de reglas</i>	87
	3.1. <i>El conflicto de reglas</i>	88
	3.2. <i>La colisión de principios</i>	89
	3.2.1. <i>La ley de colisión</i>	90
	3.2.2. <i>Los resultados de la ponderación como normas de derecho fundamental adscriptas</i>	95

	<u>Págs.</u>
4. <i>El diferente carácter prima facie de reglas y principios</i>	98
5. <i>Reglas y principios como razones</i>	101
6. <i>Generalidad y principios</i>	103
7. <i>Tres objeciones en contra del concepto de principio.</i>	104
7.1. <i>La invalidez de los principios</i>	105
7.2. <i>Principios absolutos</i>	105
7.3. <i>La amplitud del concepto de principio</i>	109
8. <i>La teoría de los principios y la máxima de la proporcionalidad</i>	111
II. Tres modelos	115
1. <i>El modelo puro de principios</i>	115
2. <i>El modelo puro de reglas</i>	118
2.1. <i>Derechos fundamentales otorgados sin reserva alguna</i>	119
2.2. <i>Derechos fundamentales con reserva simple ...</i>	124
2.3. <i>Derechos fundamentales con reserva calificada</i>	126
3. <i>El modelo regla/principios</i>	129
3.1. <i>El nivel de los principios</i>	130
3.2. <i>El nivel de las reglas</i>	133
3.3. <i>El carácter doble de las normas de derecho fundamental</i>	135
III. La teoría de los principios y la teoría de los valores	138
1. <i>Principio y valor</i>	138
1.1. <i>Conceptos deontológicos, axiológicos y antropológicos</i>	139
1.2. <i>Acerca del concepto de valor</i>	141
1.2.1. <i>Juicios de valor clasificatorios, comparativos y métricos</i>	142

	<u>Págs.</u>
1.2.2. Los valores como criterios de valoración	143
1.3. La diferencia entre principios y valores	147
2. <i>Objeciones en contra de las teorías de los principios y de los valores</i>	147
2.1. Objeciones filosóficas	149
2.2. Objeciones metodológicas	152
2.2.1. El concepto de un orden jerárquico de los valores	152
2.2.2. El concepto de ponderación	157
2.2.2.1. El modelo de decisión y el modelo de fundamentación	158
2.2.2.2. La fundamentación no referida específicamente a la ponderación de enunciados condicionados de preferencia	159
2.2.2.3. La fundamentación referida específicamente a la ponderación	160
2.3. Objeciones dogmáticas	170

CAPITULO CUARTO

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMO DERECHOS SUBJETIVOS

I. Acerca de la discusión sobre los derechos subjetivos.	173
1. <i>Los derechos subjetivos y las cuestiones normativas.</i>	174
2. <i>Los derechos subjetivos y las cuestiones empíricas.</i>	176
3. <i>Los derechos subjetivos y las cuestiones analíticas.</i>	177
3.1. Norma y posición	177

	<u>Págs.</u>
3.2. Un modelo de tres gradas de los derechos subjetivos	178
3.3. La pluralidad de los derechos subjetivos	183
II. Un sistema de posiciones jurídicas fundamentales	186
1. <i>Derechos a algo</i>	186
1.1. La estructura fundamental del derecho a algo.	186
1.1.1. Derechos a acciones negativas (derechos de defensa)	189
1.1.1.1. Derechos al no impedimento de acciones	189
1.1.1.2. Derechos a la no afectación de propiedades y situaciones	191
1.1.1.3. Derechos a la no eliminación de posiciones jurídicas	192
1.1.2. Derechos a acciones positivas	194
1.2. Acerca de la lógica del derecho a algo	197
1.2.1. Las modalidades deónticas básicas ...	197
1.2.2. Derechos a algo como relaciones jurídicas	201
2. <i>Libertades</i>	210
2.1. Acerca del concepto de libertad	210
2.2. Libertades jurídicas	218
2.2.1. Libertades no protegidas	219
2.2.1.1. Libertades no protegidas personal y objetivamente absolutas y relativas	220

	<u>Págs.</u>
2.2.1.2. La libertad no protegida como mera negación del deber ser	221
2.2.1.3. Normas permisivas de derecho fundamental	222
2.2.2. Libertades protegidas	224
2.2.2.1. Sobre la estructura básica de la protección	225
2.2.2.2. Acerca de la protección de libertades iusfundamentales	225
3. <i>Competencias</i>	227
3.1. Cuestiones terminológicas	227
3.2. Competencia y permisión	228
3.3. Competencia y poder fáctico	230
3.4. Ejercicios de competencia como acciones institucionales	231
3.5. Competencia, sujeción, no-competencia, no-sujeción	234
3.6. Derechos fundamentales y competencias	236
3.6.1. Competencias del ciudadano	236
3.6.2. Competencias del Estado	239
III. El derecho fundamental como un todo	240

CAPITULO QUINTO

DERECHO FUNDAMENTAL Y STATUS

I. La teoría del status de Jellinek	247
1. <i>El status pasivo</i>	249
2. <i>El status negativo</i>	251
3. <i>El status positivo</i>	256
4. <i>El status activo</i>	260
II. Acerca de la crítica a la teoría del status de Jellinek...	261

CAPITULO SEXTO

**EL DERECHO FUNDAMENTAL
Y SUS RESTRICCIONES**

I. Concepto y tipos de restricción de los derechos fundamentales	267
1. <i>La posibilidad lógica de la restricción de derechos fundamentales</i>	267
2. <i>El concepto de restricción de los derechos fundamentales</i>	272
3. <i>Tipos de restricciones de los derechos fundamentales</i>	276
3.1. Restricciones directamente constitucionales...	277
3.2. Restricciones indirectamente constitucionales	282
4. <i>Acerca de la garantía del contenido esencial como restricción a las restricciones</i>	286
II. El supuesto de hecho de derecho fundamental y la restricción de los derechos fundamentales	292
1. <i>Ambito protegido y supuesto de hecho</i>	292
2. <i>Teoría estrecha y amplia del supuesto de hecho ...</i>	298
2.1. Teorías estrechas del supuesto de hecho	300
2.1.1. La teoría del alcance concreto de Fr. Müller	300
2.1.2. La delimitación del supuesto de hecho sobre la base de leyes generales.	306
2.2. Una teoría amplia del supuesto de hecho	311
III. Restricción y configuración	321

CAPITULO SEPTIMO

EL DERECHO GENERAL DE LIBERTAD

I.	El concepto del derecho general de libertad	331
II.	Una concepción formal-material del derecho general de libertad	335
	1. <i>La objeción de la falta de contenido</i>	336
	1.1. La tesis de la no tipicidad	336
	1.2. La tesis de la falta de substancia	338
	2. <i>La vinculación entre principios formales y materiales</i>	343
III.	Esferas de protección y derechos de libertad tácitos..	349
	1. <i>La teoría de las esferas</i>	349
	2. <i>Los derechos de libertad tácitos</i>	353
	2.1. Derechos referidos a la acción	354
	2.2. Derechos referidos a situaciones	356
IV.	Problemas del derecho general de libertad	358
	1. <i>Derecho general de libertad y garantías puntuales..</i>	359
	2. <i>El derecho general de libertad y el sistema de derechos fundamentales</i>	361
	3. <i>El derecho general de libertad y el "individuo aislado"</i>	365
	4. <i>El derecho general de libertad y otras normas constitucionales</i>	369
	4.1 Normas de competencia	370
	4.2 Normas iusfundamentales	373

CAPITULO OCTAVO

EL DERECHO GENERAL DE IGUALDAD

I.	Igualdad en la aplicación y en la formulación del derecho	381
II.	La estructura del mandato de igualdad en la formulación del derecho	384
III.	Las fórmulas del Tribunal Constitucional Federal....	388
IV.	Tratamiento igual y desigual	395
	1. <i>El mandato de tratamiento igual</i>	<i>395</i>
	2. <i>El mandato de tratamiento desigual</i>	<i>396</i>
V.	La máxima de igualdad y la valoración	398
VI.	Igualdad de iure e igualdad de hecho	402
	1. <i>Acerca de los conceptos de la igualdad de iure e igualdad de hecho</i>	<i>402</i>
	2. <i>Los principios de la igualdad de iure y de la igualdad de hecho</i>	<i>403</i>
	3. <i>Acerca del papel del principio de la igualdad de hecho</i>	<i>406</i>
VII.	La estructura de los derechos de igualdad como derechos subjetivos	415

CAPITULO NOVENO

**DERECHOS A ACCIONES POSITIVAS
DEL ESTADO
(PRESTACIONES EN SENTIDO AMPLIO)**

I.	Conceptos básicos y concepción básica	419
	1. <i>El texto constitucional y su génesis</i>	<i>420</i>

	<u>Págs.</u>
2. <i>La jurisprudencia del Tribunal Constitucional Federal</i>	421
3. <i>El carácter de la polémica sobre los derechos a prestaciones</i>	426
4. <i>Concepto y división de los derechos a prestaciones.</i>	427
5. <i>Idea rectora</i>	432
II. Derechos a protección	
1. <i>El concepto del derecho a protección</i>	435
2. <i>La existencia de derechos a protección</i>	436
2.1 <i>¿Derecho subjetivo o (mera) norma objetiva?</i>	437
2.2 <i>Defensa y protección</i>	441
3. <i>La estructura y justiciabilidad de los derechos a protección</i>	446
III. Derechos a organización y procedimiento	454
1. <i>El estado de la discusión</i>	454
2. <i>El concepto del derecho a organización y procedimiento</i>	456
3. <i>Acerca del problema de la existencia</i>	459
4. <i>Derechos procedimentales y teoría del status</i>	461
4.1. <i>Derechos procedimentales y status negativo..</i>	461
4.2. <i>Derechos procedimentales y status activo</i>	463
5. <i>Tipos de derechos de organización y procedimiento</i>	467
5.1. <i>Competencias de derecho privado</i>	468
5.2. <i>Procedimientos judiciales y administrativos (procedimientos en sentido estricto)</i>	472
5.3. <i>La organización en sentido estricto</i>	474
5.4. <i>Formación de la voluntad estatal</i>	481
IV. Derechos a prestaciones en sentido estricto (derechos sociales fundamentales)	482
1. <i>Concepto y estructura</i>	482

	<u>Págs.</u>
2. <i>Acerca de los argumentos en pro y en contra de los derechos sociales fundamentales</i>	486
3. <i>Un modelo de derechos fundamentales sociales</i>	494

CAPITULO DECIMO

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

I. La fundamentalidad de las normas iusfundamentales	503
II. Efecto en terceros o efecto horizontal	506
1. <i>Acerca de la tesis de la irradiación</i>	507
2. <i>Acerca de la construcción del efecto en terceros</i>	510
2.1. La equivalencia de resultado de las construcciones	511
2.2. Un modelo de tres niveles del efecto en terceros	515
III. Sistema jurídico y argumentación iusfundamental	524
1. <i>Los derechos fundamentales y el carácter del sistema jurídico</i>	524
2. <i>Acerca del problema de la competencia de control del Tribunal Constitucional</i>	526
3. <i>Argumentación y decisión</i>	529
3.1. <i>Acerca de la teoría general de la argumentación jurídica</i>	529
3.2. <i>Las bases de la argumentación iusfundamental</i>	532
3.2.1. <i>Texto y voluntad</i>	533
3.2.2. <i>Los precedentes</i>	535
3.2.3. <i>Las teorías materiales de los derechos fundamentales</i>	540

	<u>Págs.</u>
3.3. El proceso de la argumentación iusfundamental	553
BIBLIOGRAFIA	555
INDICE TEMATICO	603