
ANTONIO-LUIS MARTÍNEZ-PUJALTE
TOMÁS DE DOMINGO

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES
EN EL
SISTEMA CONSTITUCIONAL
TEORÍA GENERAL E IMPLICACIONES PRÁCTICAS

BIBLIOTECA COMARES DE CIENCIA JURÍDICA

Director de publicaciones:
MIGUEL ÁNGEL DEL ARCO TORRES

27 *COLECCIÓN*
FILOSOFÍA, DERECHO Y SOCIEDAD
DIRECTOR: PEDRO SERNA

© Los autores

Editorial COMARES
Gran Capitán, 10-bajo
18002 Granada

Tlf.: 958 46 53 82 / 27 76 85 • Fax 958 46 53 83

E-mail: comares@comares.com
<http://www.comares.com>

ISBN: 978-84-9836-840-6 • Depósito legal: GR. 2.018/2011

Fotocomposición, impresión y encuadernación: COMARES, S.L.

SUMARIO

INTRODUCCIÓN	1
--------------------	---

I

LA TEORÍA DE LA JUSTICIA DEL NEOCONSTITUCIONALISMO: LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMO NÚCLEO DEL BIEN COMÚN

Tomás de Domingo

1. LA TEORÍA DE LA JUSTICIA DEL NEOCONSTITUCIONALISMO	6
2. LA CRISIS DE LA TEORÍA DE LA JUSTICIA DEL NEOCONSTITUCIONALISMO: LA IRRUPCIÓN DEL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD	14
3. BASES DE UNA TEORÍA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMPATIBLE CON LA TEORÍA DE LA JUSTICIA DEL NEOCONSTITUCIONALISMO	21

II

LA INTERPRETACIÓN DE LA GARANTÍA DEL CONTENIDO ESENCIAL Y LA ESTRUCTURA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

Tomás de Domingo y Antonio-Luis Martínez-Pujalte

1. EL ART. 52.1 DE LA CARTA DE DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA UNIÓN EUROPEA: UNA NUEVA RECEPCIÓN DE LA TEORÍA ABSOLUTA	32
2. EL DEBATE SOBRE LA TEORÍA ABSOLUTA	34
2.1. Las posiciones contrarias a la teoría absoluta	34
2.2. Las posiciones favorables a la teoría absoluta	38
3. LA ESTRUCTURA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES (PARA UNA CRÍTICA A LA TEORÍA ABSOLUTA)	47

III
**PRINCIPIOS BÁSICOS EN LA INTERPRETACIÓN
 DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES**

Antonio-Luis Martínez-Pujalte

1. PRINCIPIO DE NO ALTERACIÓN DEL CONTENIDO ESENCIAL. ÁMBITO MATERIAL Y ÁMBITO JURÍDICAMENTE PROTEGIDO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	58
2. PRINCIPIO DE LA DIMENSIÓN INSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES ..	65
3. UN USO ADECUADO DEL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD	70
4. PRINCIPIO DE ARMONIZACIÓN	76

IV
**LA TEORÍA DEL DESALIENTO EN EL EJERCICIO
 DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES**

Tomás de Domingo

1. LA FORMULACIÓN DE LA TEORÍA DEL «EFECTO DESALIENTO» EN LA STC 136/1999 .	85
2. BASES PARA UNA TEORÍA DEL DESALIENTO EN EL EJERCICIO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	95
3. VALORACIÓN CRÍTICA DE LA ARGUMENTACIÓN DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL EN LA STC 136/1999	101
4. UNA REFLEXIÓN FINAL	104

V
**LA DRITTWIRKUNG DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES:
 UNA ALTERNATIVA AL CONFLICTIVISMO**

Tomás de Domingo

1. EL DEBATE SOBRE LA <i>DRITTWIRKUNG</i>	108
1.1. La <i>Drittwirkung</i> en Alemania	108
1.2. La eficacia frente a terceros de los derechos fundamentales en España ...	115
2. LA SOLUCIÓN CONFLICTIVISTA DE LA <i>DRITTWIRKUNG</i>	120
3. UNA PROPUESTA ALTERNATIVA A LA SOLUCIÓN CONFLICTIVISTA DE LA <i>DRITTWIRKUNG</i>	128
3.1. Las «antinomias externas», y la delimitación y el ejercicio de los derechos fundamentales	128
3.2. La diferencia entre «conflictos» y «desajustes» entre derechos fundamentales.	129
3.3. La <i>Drittwirkung</i> : un problema de «desajustes» entre personas y cosas ...	130

VI
**DIMENSIÓN PRESTACIONAL DE LOS DERECHOS
 FUNDAMENTALES E INCONSTITUCIONALIDAD POR OMISIÓN**

Antonio-Luis Martínez-Pujalte

1. INTRODUCCION: EL ART. 9.2 COMO «POLITICA DE DERECHOS FUNDAMENTALES» ...	139
--	-----

2. LA CONEXIÓN ENTRE EL ART. 9. 2 CE Y LA «DRITTWIRKUNG» DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	141
3. DERECHOS FUNDAMENTALES Y PRESTACIONES CONSTITUCIONALES	144
4. LA GARANTÍA DE LA DIMENSION PRESTACIONAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	148
5. ALGUNAS REFLEXIONES FINALES	161

VII

**EL CONTENIDO ESENCIAL DEL DERECHO
A LA INTEGRIDAD FÍSICA Y LA ESTERILIZACIÓN DE PERSONAS
CON DISCAPACIDAD INTELECTUAL**

Antonio-Luis Martínez-Pujalte

1. LA STC 215/1994 COMO EJEMPLO DE LA TEORIA RELATIVA	166
2. UN CAMINO DIFERENTE: LA DELIMITACIÓN DEL DERECHO A LA INTEGRIDAD FÍSICA	169
3. LAS GARANTÍAS DE LA MEDIDA DE ESTERILIZACIÓN	173
4. ESTERILIZACIÓN FORZOSA Y PRINCIPIO DE IGUALDAD	177

VIII

LIBERTAD DE CONCIENCIA Y TRATAMIENTO MÉDICO

Antonio-Luis Martínez-Pujalte

1. EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA LIBERTAD DE CONCIENCIA	182
2. LA NEGATIVA A TRATAMIENTOS MÉDICOS	186
2.1. Planteamiento general	186
2.2. Valoración y consecuencias del rechazo al tratamiento	187
2.3. La cláusula de «orden público»	195
2.4. El carácter personalísimo del derecho a la libertad de conciencia	196
3. A MODO DE CONCLUSIÓN	205

IX

**EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA OBJECCIÓN
DE CONCIENCIA Y SU APLICACIÓN AL DEBER
DE FORMAR PARTE DE UN JURADO**

Tomás de Domingo

1. EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA: FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL Y DELIMITACIÓN DE SU CONTENIDO	210
2. LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA A FORMAR PARTE DE UN JURADO	218
3. CONCLUSIÓN	224
REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	227