

¿TODO O NADA?

Principio de integralidad y derechos sociales

Ángel Libardo Herreño Hernández



¿TODO O NADA?

Principio de integralidad y derechos sociales

La investigación fue auspiciada por MISEREOR. Se publica gracias al apoyo de MISEREOR y DIAKONIA.

Autor: Ángel Libardo Herreño Hernández

Colección: Textos de Aquí y Ahora No. 11

Producción: Publicaciones ILSA

ISBN: 978-958-8341-05-7

Coordinación editorial: Comité editorial ILSA

Diseño y diagramación: Gente Nueva Editorial

Revisión de textos: Luisa María Navas Camacho

Ilustración portada: "La libertad guiando al pueblo" Delacrôix

Impresión: Gente Nueva Editorial

Bogotá, D.C., Colombia, enero de 2008

Instituto Latinoamericano de Servicios Legales Alternativos (ILSA)

Calle 38 No. 16-45 Bogotá

Teléfonos: 2880416 - 2883678

Página web: www.ilsa.org.co

Correo electrónico: publicaciones@ilsa.org.co

El contenido de esta publicación es únicamente responsabilidad del autor.

*A mi hija Laura Valentina,
porque conmueve mi cotidianidad e imaginación.*

*"Todo lo que tengo,
y lo que no tengo,
lo tengo, y no lo tengo,
pero de pie".*

Víctor Casaus, Cuba

Este libro no hubiese sido posible sin la comprometida participación de gente entrañable a la que agradezco sus aportes: a Sandra Milena Lancheros, por su paciente y cuidadosa digitación de los manuscritos. A Camilo Castellanos, por su juiciosa lectura de los borradores y sus sugerencias para la estructuración del ensayo. A Luisa María Navas, por su dedicado trabajo en la edición de los textos. Y en especial a ILSA, por facilitar las condiciones para escribir estas páginas, y a la Plataforma Colombiana de Derechos Humanos, Democracia y Desarrollo, que me permitió participar en valiosos espacios de reflexión sobre los DESC. Agradezco igualmente a MISEREOR, que auspició la investigación y a DIAKONIA por su apoyo para la publicación.

Contenido

INTRODUCCIÓN

FUNDAMENTALIDAD DE LOS DERECHOS ECONÓMICOS, SOCIALES Y CULTURALES (DESC), A PARTIR DEL PRINCIPIO DE INTEGRALIDAD DE LOS DERECHOS HUMANOS

1.1	Inconveniencia de separar los derechos humanos	24
1.1.1	Los derechos, por generaciones	25
1.1.2	Críticas a los DESC	26
1.1.3	Crítica a la categorización de los derechos	27
1.1.4	A la luz del principio de integralidad	29
1.2.	Principio de integralidad: conceptualización	30
1.2.1	Verbo <i>integrar</i> y términos relacionados. Diversos usos	31
1.2.2	La visión integral acerca del ser humano	32
1.2.3	Argumentación del principio de integralidad	34
	<i>Argumentación histórica</i>	34
	<i>Argumentación antropológica</i>	39
	<i>Argumentación jurídica</i>	60
1.2.4	Corte Constitucional y principio de integralidad	63
1.2.5	Teoría del daño al proyecto de vida y los DESC	65
	<i>Daño al proyecto de vida</i>	67
1.3	Los DESC son derechos fundamentales en el marco de la integralidad de los derechos humanos	72

NATURALEZA JURÍDICA DE LOS DESC. PRECISIONES CONCEPTUALES.

2.1	¿Qué clase de normas son los DESC?	77
2.1.1	La concepción dual de los derechos	78
2.1.2	Los principios y las reglas	79

2.1.3	Tipologías normativas sobre los DESC. Balance y valoración.	83
	<i>Las formas de positivación de los DESC</i>	85
	<i>Lo que dice la Corte Constitucional</i>	86
2.1.4	Los DESC: ¿principios o reglas?	88
2.1.5	Visión tradicional de los principios generales del derecho	89
2.1.6	Visión contemporánea de los principios: una clase de normas distintas de las reglas del derecho	93
2.1.7	Tres vías para reconocer los principios	95
2.1.8	Reglas y principios: indicadores de sus diferencias	97
2.2	¿Qué clase de derechos son los DESC?	106
2.2.1	DESC como derechos económicos y prestacionales	108
2.2.2	DESC como derechos programáticos	112
2.2.3	DESC como derechos subjetivos	113
2.2.4	DESC como derechos de igualdad y de bienestar	123
2.2.5	DESC como derechos morales	126
2.2.6	DESC como derechos polivalentes	132
EXCURSO 1		132
DERECHOS DE IGUALDAD Y POLÍTICAS DE ACCIÓN AFIRMATIVA		
EXCURSO 2		137
CONTINUIDADES Y DISCONTINUIDADES ENTRE LIBERTAD E IGUALDAD		

**DISCUSIONES SOBRE LA FUNDAMENTALIDAD
DE LOS DESC EN COLOMBIA. EL CRITERIO DE
CONEXIDAD Y SUS LÍMITES.**

3

3.1	Teorías generales sobre los derechos fundamentales	148
3.1.1	Teoría liberal	148
3.1.2	Teoría institucional	149
3.1.3	Teoría de los valores	153
3.1.4	Teoría democrático-funcional	155
3.1.5	Teoría social	156
3.1.6	Teoría de la garantía procesal	157
3.1.7	Teoría analítica-argumentativa de Robert Alexy	158

3.2	El debate en Colombia sobre los DESC	160
3.2.1	¿Son justiciables los DESC?	160
	<i>Argumentos en favor de la justiciabilidad</i>	161
	<i>Argumentos contra de la justiciabilidad</i>	169
	<i>Tesis del empate teórico y de los grados de justiciabilidad</i>	172
3.3	El test de fundamentalidad, de la Corte Constitucional	183
3.3.1	¿Cuáles son los derechos fundamentales según la Corte?	184
	<i>Criterios principales: axiológicos y formal</i>	185
	<i>Criterios auxiliares o técnicos</i>	187
	<i>Criterio de pertenencia a los tratados internacionales de derechos humanos:</i>	190
	<i>Criterio de las garantías reforzadas</i>	190
	<i>El criterio de conexidad</i>	191
3.4	Otra perspectiva	196
3.5	Incompletud de la sustentación jurídica de los DESC en Colombia	198
3.6	Corte Constitucional y fundamentalidad de los DESC	200
3.6.1	Primera etapa de la jurisprudencia	200
	<i>El ángulo progresista de la jurisprudencia</i>	203
3.6.2	Segundo momento de la jurisprudencia	204
	<i>Sentencia T-205/97</i>	205
	<i>Sentencia SU-111/97</i>	206
	<i>Sentencia SU-225 de 1998</i>	207
	<i>Sentencia T-118/2001</i>	208
3.6.3	Tercera etapa de jurisprudencia	209
	<i>Giro hacia una jurisprudencia neoliberal</i>	211
3.6.4	La cuestión del legislador omisivo	214
	A MANERA DE CONCLUSIONES	223
	REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	231
	TÉRMINOS EN LATÍN	245