

Pobreza y derechos fundamentales

Autor: David Bilchitz

Editorial Marcial Pons /2017

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

PRÓLOGO , por Pius Langa.....	15
PREFACIO A LA EDICIÓN ESPAÑOLA	17
PREFACIO	23
INTRODUCCIÓN	27
CAPÍTULO I. HACIA UNA TEORÍA DÉBIL DE LO BUENO...	35
1. Introducción.....	35
2. Valor y punto de vista.....	37
3. Nussbaum y la noción de vida humana.....	40
3.1. El enfoque de las capacidades: Sen y Nussbaum.....	40
3.2. La noción fáctica de vida humana.....	42
3.3. La noción evaluativa de la vida humana.....	44
4. Rawls y el concepto de persona.....	49
4.1. El concepto de persona como un mecanismo heurístico.....	50
4.2. Cooperación social.....	52
5. Integrando hechos y valores: experiencia y propósito.....	57
5.1. Experiencias.....	58
5.2. Intencionalidad.....	60
5.3. ¿La intencionalidad implica conciencia reflexiva?.....	62
6. En defensa de la teoría del valor propuesta.....	65
6.1. Objeción 1: la máquina de experiencias de Nozick....	68
6.2. Objeción 2: ¿el dolor siempre es malo?.....	70
6.3. Objeción 3: intenciones equivocadas y preferencias adaptables.....	72
7. Juicios de prioridad.....	75
7.1. Las precondiciones necesarias para que un ser no vea amenazada su supervivencia.....	76

7.2. Las precondiciones generales necesarias para el cumplimiento de los propósitos	77
7.2.1. Definiendo el umbral	78
7.2.2. ¿Capacidades o recursos?	80
7.3. Propósitos compartidos	84
8. Conclusión	84
CAPÍTULO II. LA JUSTIFICACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.....	87
1. Introducción	87
2. Las presuposiciones de acción y los derechos fundamentales.	88
2.1. El argumento de Gewirth	88
2.2. El vacío en Gewirth.....	91
3. La estrategia de Nagel: razones impersonales y personales	95
3.1. El argumento de Nagel	95
3.2. El problema de Nagel.....	99
4. La igual importancia y la justificación de los derechos fundamentales.....	100
4.1. La premisa de la igualdad	100
4.2. Derechos iguales.....	106
5. Objeciones.....	109
5.1. Objeción 1: ¿la importancia equitativa fundamenta los derechos básicos?	109
5.2. Objeción 2: ¿por qué no una igualdad general de recursos?	112
5.3. Objeción 3: ¿quién está incluido dentro del alcance del principio de importancia equitativa?.....	115
5.4. Objeción 4: ¿deberes individuales para cumplir con las reglas sociales?.....	118
5.5. Objeción 5: ¿obligaciones en lugar de derechos?.....	119
6. Conclusión.....	121
CAPÍTULO III. DEFINIENDO NUESTRAS OBLIGACIONES INCONDICIONALES	123
1. Introducción	123
2. Preguntas sin respuesta en torno al contenido de los derechos.....	123
3. Derechos condicionales e incondicionales.....	127
4. Traduciendo derechos condicionales en derechos incondicionales.....	134
4.1. Escasez.....	134

4.2. Urgencia	137
4.3. Sacrificio	138
4.4. Efectividad	141
5. La asignación de deberes	144
5.1. El rol de la responsabilidad individual	145
5.2. Los límites de la responsabilidad	147
5.3. Reconciliando derechos y responsabilidad	149
6. El marco general de decisión	151
7. Conclusión	155

CAPÍTULO IV. JUSTIFICANDO EL CONTROL JUDICIAL DE CONSTITUCIONALIDAD DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	157
1. Introducción	157
2. Teorías sobre el control judicial de constitucionalidad	159
3. Desacuerdo, derechos y control judicial de constitucionalidad	165
3.1. El control judicial de constitucionalidad debilita a los derechos	165
3.2. El instrumentalismo de los derechos	169
3.3. El desacuerdo como justificación para el control judicial de constitucionalidad	170
3.4. Los límites del desacuerdo	173
4. Una teoría del control judicial de constitucionalidad basada en derechos	174
5. Tomando decisiones óptimas sobre derechos fundamentales: ¿el judicial o el legislativo?	179
5.1. Tiempo	180
5.2. Política y principio	180
5.3. Pericia	182
5.4. Parcialidad	184
5.4.1. Parcialidad informacional	184
5.4.2. La posición de las minorías	185
5.4.3. Elocuencia	187
5.5. Responsabilidad y justificación	188
5.6. Toma de decisión particular versus toma de decisión general	189
6. Derechos socioeconómicos y control judicial de constitucionalidad	190
7. Conclusión	195

CAPÍTULO V. EL CONTROL JUDICIAL DE CONSTITUCIONALIDAD EN PRÁCTICA: EL ENFOQUE DE RAZONABILIDAD Y SUS FALENCIAS	199
1. Introducción	199
2. La interpretación constitucional en Sudáfrica.....	201
2.1. Retos que enfrenta el enfoque de interpretación constitucional basado en valores	202
3. <i>Grootboom</i> : razonabilidad y el contenido mínimo esencial ..	204
3.1. La decisión.....	204
3.2. Dificultades teóricas del enfoque de razonabilidad en el caso <i>Grootboom</i>	207
3.2.1. Razonabilidad.....	207
3.2.2. Razonabilidad y la necesidad de un contenido mínimo esencial	210
3.2.3. Dignidad y el contenido mínimo esencial	213
3.3. La crítica al remedio en el caso <i>Grootboom</i>	216
3.3.1. El mandato.....	216
3.3.2. La implementación del mandato	218
4. <i>Campaña de Acción para el Tratamiento</i> : reduciendo derechos a razonabilidad	220
4.1. La decisión.....	220
4.2. Dificultades teóricas del enfoque de la razonabilidad en el caso <i>TAC</i>	224
4.2.1. La razonabilidad y el contenido de los derechos	224
4.2.2. ¿Implicó el caso <i>TAC</i> una violación a una obligación negativa?	226
4.2.3. La razonabilidad y su contenido	229
4.3. Crítica al remedio en el caso <i>TAC</i>	232
4.3.1. La insuficiencia práctica del mandato	232
4.3.2. El rol de la jurisdicción supervisora	234
5. ¿Una lectura alternativa de la jurisprudencia?	237
5.1. El enfoque de la igualdad.....	237
5.2. Las deficiencias del enfoque de la igualdad.....	239
6. <i>Khosa</i> : la razonabilidad y la confusión entre alcance y contenido	242
6.1. La decisión.....	242
6.2. Razonabilidad: ¿confundiendo cuestiones distintas?... ..	244
6.3. La razonabilidad y el propósito de la sección 27	246
6.4. Razonabilidad y la limitación de derechos.....	247
7. Conclusión.....	249

CAPÍTULO VI. FILOSOFÍA POLÍTICA EN ACCIÓN: DESARROLLANDO EL ENFOQUE SOBRE EL CONTENIDO MÍNIMO ESENCIAL DE LOS DERECHOS SOCIOECONÓMICOS.....	251
1. Introducción	251
2. Conectando a la filosofía política con la doctrina jurídica ...	252
3. Argumentos a favor del enfoque sobre el contenido mínimo esencial.....	257
3.1. Las Naciones Unidas y el enfoque sobre el contenido mínimo esencial	257
3.2. Primeras especificaciones sobre el umbral mínimo	260
3.3. Distinguiendo dos umbrales de interés.....	262
3.4. Una interpretación alternativa de la sección 26.1).....	267
3.5. La sección 26.2) y la noción de realización progresiva.	269
3.6. La relación entre el contenido mínimo esencial y las obligaciones de respetar, proteger y efectivizar.....	271
4. Objeciones al enfoque sobre el contenido mínimo esencial.	274
4.1. Estándares generales y el contenido mínimo esencial	274
4.2. El contenido mínimo esencial no puede ser un estándar general.....	278
4.3. ¿Puede concretizarse al mínimo esencial como un derecho individual?.....	281
4.4. El mínimo esencial y los derechos autónomos	285
4.5. El contenido mínimo esencial es rígido y absoluto	286
5. La noción de prioridad y el contenido mínimo esencial	287
5.1. Prioridad léxica	288
5.2. Prioridad ponderada.....	291
5.3. Respuesta a las objeciones	294
6. Recursos, imposibilidad y derechos.....	296
6.1. El enfoque de la Corte.....	297
6.2. La importancia de los derechos condicionales.....	298
6.3. Distinguiendo entre el umbral mínimo esencial y el umbral pragmático mínimo.....	302
6.3.1. El contenido mínimo esencial basado en principios.....	303
6.3.2. El umbral pragmático mínimo.....	306
7. La disponibilidad de recursos.....	309
7.1. <i>Soobramoney</i>	309
7.2. El conjunto de recursos disponibles.....	311
7.3. La necesidad de una consideración holista de los recursos disponibles	315
8. Conclusión.....	320

CAPÍTULO VII. CONCLUSIÓN: CONSECUENCIAS PARA LA POLÍTICA EN SUDÁFRICA Y EN OTROS PAÍSES 321

- 1. El derecho a alimentación en los Estados Unidos, India y Sudáfrica 324
 - 1.1. Los Estados Unidos de América 324
 - 1.2. India 327
 - 1.3. Sudáfrica 332
- 2. El derecho a una vivienda adecuada en el Reino Unido, la India y en Sudáfrica 336
 - 2.1. El Reino Unido 336
 - 2.2. India 340
 - 2.3. Sudáfrica 343
 - 2.3.1. La Política Nacional de Emergencia de Vivienda 344
 - 2.3.2. Alojamiento alternativo 347
- 3. Conclusión 351

BIBLIOGRAFÍA 353

TABLA DE CASOS 365