

PARA COMPRENDER LOS DERECHOS
Breve historia de sus momentos clave

MIGUEL CARBONELL

Profesor de la Facultad de Derecho de la UNAM
Investigador del Instituto de Ciencias Jurídicas de la UNAM

PARA COMPRENDER LOS DERECHOS
Breve historia de sus momentos clave

Palestra Editores
Lima — 2010

PARA COMPRENDER LOS DERECHOS.
BREVE HISTORIA DE SUS MOMENTOS CLAVE
Miguel Carbonell

Primera edición, junio de 2010

*Queda prohibida la reproducción total o parcial
de esta obra sin el consentimiento expreso de
su autor.*

© Copyright : MIGUEL CARBONELL
© Copyright 2010 : PALESTRA EDITORES S.A.C.
Calle Carlos A. Salaverry 187 Lima 18 - Perú
Telf. (511) 719-7626 / Telefax: (511) 719-7627
palestra@palestraeditores.com
www.palestraeditores.com

Impresión y encuadernación:
Grández Gráficos S.A.C.
Mz. E Lt. 15 Urb. Santa Rosa de Lima - Los Olivos
www.grandezgraficos.com

DISEÑO DE CARÁTULA Y DIAGRAMACIÓN : PALESTRA EDITORES SAC

HECHO EL DEPÓSITO LEGAL EN LA BIBLIOTECA NACIONAL DEL PERÚ N.º 2010-06665

ISBN: 978-612-4047-28-2

Proyecto editorial N.º 31501221000448

Tiraje: 1000 ejemplares

*A Mónica,
por las muchas lunas de miel.*

Ningún espíritu habita la historia,
ninguna tendencia ineludible la anima.

PAOLO FLORES D'ARCAIS,
Hannah Arendt. Existencia y libertad.

ÍNDICE GENERAL

Nota preliminar.....	15
----------------------	----

CAPÍTULO I

De los derechos en el tiempo al tiempo de los derechos

I. Introducción.....	19
II. La historia de los derechos entre problemas globales y peculiaridades nacionales.....	22
III. Los derechos como categoría histórica.....	24
3.1. De los deberes a los derechos	24
3.2. La historicidad de los derechos	26
3.3. Las etapas de una historia	30
3.4. Universalidad.....	32
3.5. Especificación.....	40
IV. Tiempo y Constitución	42
V. El ejemplo europeo.....	45
VI. La historia constitucional y el Derecho Comparado.....	50

CAPÍTULO II
**Los derechos fundamentales en los inicios
 del Estado Constitucional**

I. Introducción.....	53
II. Del Estado absolutista al Estado Constitucional.....	55
III. Los derechos antes del constitucionalismo.....	63
IV. La Carta Magna de Juan sin Tierra (1215).....	64
V. Edicto de Nantes (1598).....	70
VI. <i>Petition of Right</i> (1628).....	75
VII. Cuerpo de Libertades de Massachussets (1641).....	76
VIII. <i>Bill of Rights</i> (1689).....	81
IX. Declaración de Derechos del Buen Pueblo de Virginia (1776).....	83
X. Declaración de Independencia de Estados Unidos (1776).....	88

CAPÍTULO III
La Declaración francesa de 1789

I. Introducción.....	97
II. La ruta hacia la Declaración.....	100
III. Las funciones de la Declaración.....	112
IV. La disputa por el origen:	
Jellinek <i>versus</i> Boutmy.....	116
4.1. Las ideas de G. Jellinek.....	117
4.2. La respuesta de E. Boutmy.....	124
4.3. Influencias recíprocas.....	133
4.4. Otras intervenciones en el debate.....	136
V. El contenido de la Declaración.....	144
5.1. Preámbulo.....	145
5.2. Artículo 1: igualdad y libertad.....	147
5.3. Artículo 2: derechos naturales e imprescriptibles.....	150

5.4. Artículo 3: la soberanía	153
5.5. Artículo 4: la libertad y sus límites	155
5.6. Artículo 5: las prohibiciones legales	162
5.7. Artículo 6: el papel de la ley	166
5.8. Artículo 7: legalidad penal.....	172
5.9. Artículo 8: características de las penas.....	175
5.10. Artículo 9: presunción de inocencia	177
5.11. Artículo 10: libertad de opinión y libertad religiosa.....	177
5.12. Artículo 11: libertad de expresión.....	179
5.13. Artículo 12: la fuerza pública.....	181
5.14. Artículo 13: principios fiscales.....	183
5.15. Artículo 14: supervisión de la recaudación y características de las contribuciones.....	184
5.16. Artículo 15: rendición de cuentas	187
5.17. Artículo 16: la Constitución	189
5.18. Artículo 17: la propiedad	192
5.19. El final de los trabajos de la Asamblea.....	194
VI. Su proyección y valor actual: ¿qué le dice la Declaración francesa a los juristas del siglo XXI?.....	195
VII. Los documentos franceses posteriores a la Declaración: 1791 y 1793.....	204
7.1. La Constitución de 1791	205
7.2. La Constitución de 1793	209
7.3. Otros documentos	217

CAPÍTULO IV

**Los derechos fundamentales en los Estados Unidos
de América: orígenes y primeros desarrollos**

I. Introducción.....	219
II. El catálogo de derechos en el debate entre federalistas y antifederalistas.....	222

III. Algunos antecedentes en el <i>Common Law</i> y en los textos coloniales	230
IV. La Constitución de 1787 y sus diez primeras enmiendas	232
4.1. El texto constitucional.....	232
4.1.1. Artículo Primero Sección Tercera	233
4.1.2. Artículo Primero Sección Sexta	233
4.1.3. Artículo Primero Sección Novena	235
4.1.4. Artículo Primero Sección Décima	242
4.1.5. Artículo Tercero Sección Segunda.....	243
4.1.6. Artículo Tercero Sección Tercera	244
4.1.7. Artículo Cuarto Sección Segunda	245
4.2. La ruta de las enmiendas	247
4.2.1. Las ideas de Thomas Jefferson	248
4.2.2. El proceso de redacción y promulgación de las enmiendas	251
4.3. Primera Enmienda	254
4.3.1. La libertad religiosa	255
4.4. Segunda Enmienda	261
4.5. Tercera Enmienda	266
4.6. Cuarta Enmienda	268
4.7. Las enmiendas del debido proceso legal (Quinta, Sexta y Séptima).....	272
V. Las enmiendas de la Reconstrucción.....	275
5.1. Décimo Tercera y Décimo Quinta enmiendas	276
5.2. Décimo Cuarta Enmienda	279
VI. La evolución constitucional de los derechos a través de la jurisprudencia	282
6.1. <i>Marbury versus Madison</i> : la supremacía constitucional y el papel de los jueces (1803).....	284
6.1.1. John Marshall: modelo de juez.....	285
6.1.2. La llegada del caso a la Corte y la sentencia.....	288

6.1.3. Críticas y antecedentes de <i>Marbury</i>	295
6.2. <i>Dred Scott versus Sanford</i> : la constitucionalización de la esclavitud (1857)	300
6.2.1. El contexto social y político.....	300
6.2.2. Los hechos del caso y la sentencia	304
6.2.3. <i>Dred Scott</i> y el significado actual de la igualdad	308
6.3. <i>Plessy versus Ferguson</i> : somos iguales pero debemos permanecer separados (1896)	310
6.3.1. La lucha de Homer Plessy.....	310
6.3.2. Algunos antecedentes.....	311
6.3.3. La llegada del caso a la Corte y la sentencia.....	312
6.4. <i>Lochner versus New York</i> : la justicia como obstáculo a los derechos (1905).....	316
VII. Apéndice. El acceso documental a la información sobre los casos importantes en materia de derechos fundamentales en Estados Unidos.....	324
Bibliografía.....	327