

# ÍNDICE

Presentación del Rector .....	7
Prefacio del Autor .....	9
Capítulo Primero	
FILOSOFÍA DEL ESTADO .....	21
I. Modernidad y Posmodernidad .....	21
1. Modernidad .....	22
2. La esencia de la Modernidad .....	32
3. Modernidad y Derechos Humanos .....	33
4. La Modernidad en el Estado de Derecho .....	35
5. La ley ante la Modernidad .....	38
6. La ética política en la Modernidad .....	38
7. El Derecho para la Posmodernidad .....	39
8. Apostar a la modernidad .....	41
8.1. Crítica a la modernidad .....	41
9. La Posmodernidad: una filosofía de nuestro tiempo .....	41
10. Teoría y realidad .....	43
11. Tradición y renovación .....	43
12. El Derecho es poder .....	44
12.1. Poder sujeto a fines, poder social legítimo .....	44
12.2. Función Pacificadora .....	44

13. Sociedad y Derecho .....	45
14. Sometimiento .....	45
15. Carácter progresivo .....	46
16. El valor jurídico .....	46
17. Filosofía política del Estado .....	47

### Capítulo Segundo

#### DE LA MISERICORDIA AL ESTADO DE DERECHO .... 49

1. El Estado regulador .....	49
2. El derecho razonado .....	55
3. La estratificación del derecho .....	57
4. La influencia del dogmatismo .....	61
5. El derecho público de la intolerancia .....	64
6. Polémica sobre la Libertad o esclavitud de los indios .....	65
7. Humanización de la dominación .....	67
8. El derecho público en las colonias inglesas de Norteamérica .....	69
9. La influencia del humanismo en la construcción del derecho .....	70
10. Los antecedentes de la modernidad .....	73
11. Surgimiento de la Ilustración .....	74
12. Crítica al Estado objetivo .....	77
13. El estado laico .....	79
13.1. Laicismo en la Historia .....	80
13.2. Estado laico .....	81
13.3. El caso de Chile .....	81

### Capítulo Tercero

#### EL POSITIVISMO Y LO ARBITRARIO ..... 83

Fundamentos modernos del derecho .....	83
1. Aspectos jurídicos de la ilustración .....	84
2. Principios Liberales en el Derecho .....	87
3. Críticas al liberalismo .....	89
4. Los marginados de siempre .....	90
5. Principios socialistas en el derecho .....	90

6. Constitucionalismo: culminación del segundo salto epistemológico . . .	96
7. El “Estado de Derecho” . . . . .	99
8. Reafirmación histórica del principio de legalidad . . . . .	101

Capítulo Cuarto

LA ESTRATIFICACIÓN JURÍDICA . . . . . 103

1. La concreción del derecho ilustrado . . . . .	103
2. La emergencia de los derechos económicos, sociales y culturales . . .	104
3. El humanismo en el derecho internacional . . . . .	104
4. El siglo de los Derechos Humanos . . . . .	105
5. Aporías del derecho ilustrado . . . . .	107
5.1. El contexto particular . . . . .	107
5.2. Ética y moral en el derecho . . . . .	110
5.3. Crímenes de lesa humanidad en el caso de Chile . . . . .	110
5.4. Conceptos . . . . .	111
5.5. Las fuentes positivas . . . . .	111
5.6. Imprescriptibilidad de los crímenes contra la humanidad . . . . .	113
5.7. Artículo 5° de la Constitución Política del Estado de Chile . . . . .	115
6. Las políticas económicas como métodos de privación de derechos colectivos . . . . .	116
7. La reparación del daño y el crimen de lesa humanidad . . . . .	118
7.1. Daño Moral por crimen contra la humanidad . . . . .	119
7.2. Jurisprudencia y legislación nacional . . . . .	120
7.3. Leyes sobre exoneraciones políticas . . . . .	123
7.4. La jurisprudencia de la Corte Suprema y la doctrina . . . . .	124
8. La Obligación de Reparación . . . . .	127
9. El reconocimiento del Estado de la deuda por daño moral . . . . .	140
10. Para entender el contexto . . . . .	142
11. La tecnología como aporía del Derecho . . . . .	145
12. Fundamentos actuales de los Derechos Humanos . . . . .	146
12.1. Fundamentación ético-jurídica o iusfilosófica . . . . .	147
12.2. La corriente iusnaturalista . . . . .	148
12.3. La corriente positivista . . . . .	148
12.4. El desarrollo industrial y tecnológico en la segunda mitad del siglo XIX . . . . .	149

13. Qué son los Derechos Humanos .....	151
13.1. Derechos de una cuarta generación .....	151
13.2. Evolución y una cuarta generación de derechos .....	152
13.3. Propuesta de Derechos en el Ciber Espacio .....	153
14. La universalidad de los Derechos Humanos .....	156
14.1. El carácter científico del derecho .....	157
14.2. El Derecho producto histórico .....	158
14.3. El modo de producción y el Derecho .....	159
14.4. El derecho progresivo .....	159
14.5. Componentes del derecho .....	161
1) Normas: Son prescripciones de conducta. El deber ser ...	161
14.6. Elemento Valorativo .....	162
14.7. Características del fenómeno jurídico .....	163
14.8. Constituido por normas .....	163
14.9. Variabilidad en los contenidos .....	164
14.10. No se agota en la enunciación de la norma .....	164
14.11. Base en la Interacción Social .....	164
14.12. Instituciones Jurídicas .....	165
14.13. El Derecho es poder .....	165
Poder sujeto a fines, poder social legítimo .....	165
Función Pacificadora .....	165
15. La Ciencia de los Derechos Humanos .....	166
16. Relación con el derecho penal .....	168
17. Caracteres de los Derechos Humanos .....	169
18. Estado y Derecho .....	171
19. La dimensión axiológica del Derecho .....	172
20. La justicia .....	172
21. Notas diferenciadoras de las normas jurídicas y las normas morales ..	173
22. Régimen de derecho .....	173
23. Clasificaciones de los Derechos Humanos .....	174
24. El criterio histórico .....	178
25. Clasificación por objeto del Derecho .....	181
25.1. Clasificación histórica .....	182
25.2. Síntesis de una clasificación por Generaciones de Derechos ..	184
26. Conclusión .....	186

Capítulo Quinto

EL DERECHO UNIVERSAL .....	187
1. Del origen al universo .....	187
2. Un derecho supraestatal .....	187
3. Los diferentes derechos internacionales .....	188
3.1. Características y jurisprudencia internacional .....	189
3.2. Los Derechos Humanos como <i>Jus Cogens</i> .....	189
4. Principios en el Derecho Internacional de los Derechos Humanos ..	190
4.1. Principios de Derecho Interno incorporados al Derecho Interna- cional .....	191
5. Las Naciones Unidas y el derecho internacional .....	192
6. El Derecho Humanitario .....	193
7. El sistema “universal” o de las Naciones Unidas .....	194
7.1. De la barbarie al humanismo .....	194
7.2. El derecho inderogable .....	194

Capítulo Sexto

LA IMPRONTA DE LOS DERECHOS HUMANOS .....	197
1. El derecho en las relaciones económicas internacionales .....	197
2. Solución de conflictos .....	198
3. Derecho internacional y desarrollo .....	200
4. Un nuevo derecho penal .....	202
Conclusión .....	204

Capítulo Séptimo

TRADICIÓN VERSUS RACIONALIDAD .....	207
1. El problema de la interpretación .....	207
1.1. La jerarquía: La constitución política y los derechos y deberes ..	207
1.2. Los valores jurídicos .....	209
1.3. El Derecho Internacional de los Derechos Humanos y el Derecho Constitucional .....	212
1.4. Los límites de la soberanía .....	214
1.5. Los principios de Derecho Internacional en la práctica y juris- prudencia nacional .....	215

2. La relación entre Tratados y Leyes Internas . . . . .	215
3. Los Tratados y las Leyes anteriores . . . . .	216
4. La Constitución y el derecho internacional de los Derechos Humanos . . . . .	220
5. Consecuencias del artículo 5° . . . . .	221
6. Consecuencias de la institucionalización de Derechos Humanos mediante Tratados Internacionales . . . . .	223
Características de la Constitucionalización de Derechos Humanos a través de Tratados . . . . .	225
7. La jurisprudencia nacional . . . . .	228
8. Incorporación del derecho convencional al derecho interno . . . . .	229
9. Rango constitucional de los Pactos . . . . .	232
10. Deber estatal de respetar y promover los Derechos Humanos . . . . .	233
11. La preeminencia de la norma internacional . . . . .	234
12. Los tratados internacionales vigentes en Chile . . . . .	235
12.1. Obligación legislativa . . . . .	235
12.2. Los graves crímenes contra los Derechos Humanos . . . . .	237
Crímenes imperdonables . . . . .	240

Capítulo Octavo

LA DEMOCRATIZACIÓN UNIVERSAL . . . . . 245

1. Los desafíos para el Derecho . . . . .	245
2. Derecho moderno . . . . .	247
3. Humanismo liberador . . . . .	249
4. El Estado en el siglo XXI . . . . .	252
5. El desafío de ser . . . . .	253
6. El desafío de la libertad . . . . .	255
7. El desafío de la humanización del orden . . . . .	259
8. El desafío de la justicia . . . . .	261

Capítulo Noveno

HACIA EL ESTADO DE DERECHO SOLIDARIO . . . . . 265

1. La revolución permanente . . . . .	265
2. Estado de derecho liberal . . . . .	270



El formalismo inconducente . . . . .	314
Deberes del estado . . . . .	315
Un aprendizaje necesario . . . . .	316
El retroceso constitucional . . . . .	316
Bibliografía consultada . . . . .	321