



ARA EDITORES

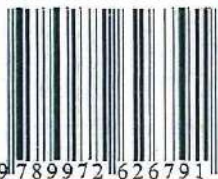
REYNALDO BUSTAMANTE ALARCON

ENTRE LA MORAL, EL PODER Y EL DERECHO

EXPERIENCIAS Y REFLEXIONES

ENTRE LA MORAL, EL PODER Y EL DERECHO
EXPERIENCIAS Y REFLEXIONES

ISBN: 9972-626-79-2



9 789972 626791



ARA EDITORES

REYNALDO BUSTAMANTE ALARCÓN
Profesor del Departamento de Derecho de la
Pontificia Universidad Católica del Perú

ENTRE LA MORAL, EL PODER Y EL DERECHO:
EXPERIENCIAS Y REFLEXIONES

© Reynaldo Bustamante Alarcón
© ARA Editores E.I.R.L.

Géminis 701 Dpto. 301-B Lima 39 - Perú
Teléfonos: (01) 522-5870 / 9855-0193
E-mail: araeditores@yahoo.com

ISBN: 9972-626-66-0
Hecho el Depósito Legal en la Biblioteca Nacional
del Perú N° 2005-6320

Diseño de carátula : Rolando Bartolo Mesías
Diagramación y composición: Omar R. Bartolo Mesías

Reservados todos los derechos. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico ni mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación, sin permiso expreso del editor.

Impreso en Perú 2006 Printed in Peru

PRÓLOGO DE
RAFAEL DE ASÍS ROIG



A los hombres y mujeres que en su vida cotidiana se esfuerzan por construir una sociedad más justa y reconciliada.

A Elvira, hermanita querida y compañera de tantas aventuras, por un amor fraternal que nunca se agota.

A Luciana y Vincenzo, mis sobrinos, por recordarme siempre que un mundo mejor puede y debe ser posible.

EL CASO DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL:
A PROPÓSITO DE LA SENTENCIA DE LA CORTE INTERAMERICANA
DE DERECHOS HUMANOS

1. A modo de introducción: Una breve reseña de los hechos	73
2. La admisibilidad de la denuncia y el pretendido retiro del Perú de la competencia contenciosa de la Corte	78
2.1. La excepción al agotamiento de los recursos de jurisdicción interna	80
2.2. El pretendido retiro del Estado peruano de su declaración de reconocimiento de la competencia contenciosa de la Corte. El cuestionamiento implícito de su competencia ...	90
3. La sentencia de la Corte: Los principales derechos humanos involucrados.....	78
3.1. El derecho al debido proceso (Art. 8 de la Convención) .	102
3.2. El derecho a la protección judicial (Art. 25 de la Convención)	113
4. A manera de síntesis	118
5. Bibliografía	121

UN MODELO DE INTERRELACIÓN ENTRE LA MORAL,
EL PODER Y EL DERECHO:
EL MODELO PRESCRIPTIVO DE GREGORIO PECES-BARBA

1. Introducción.....	127
2. La moral que se relaciona con el poder y el Derecho	132
2.1. La distinción entre ética pública y ética privada	135
2.2. El tránsito de la ética pública a moralidad política y ésta a moralidad jurídica. Su expresión en los cuatro valores de la modernidad.....	141
3. El poder que se relaciona con la moral y el Derecho	146
3.1. Un poder estatal con especiales características. El poder como hecho fundante básico	147
3.2. Un poder democrático legitimado tanto en su origen como en su ejercicio	152

ÍNDICE

Prólogo	13
Introducción.....	19

CORRUPCIÓN, ESTADO DE DERECHO Y
PODER JUDICIAL EN EL PERÚ:
REFLEXIONES A PROPÓSITO DE UN "VLADIVIDEO"

1. A modo de introducción: La revelación de un "vladivideo"	27
2. Corrupción y crisis del Estado de Derecho peruano. El "sometimiento" del Poder Judicial	33
2.1. ¿Qué debemos entender por corrupción?.....	33
2.2. El modelo teórico de Estado de Derecho: La referencia a un modelo	36
2.3. La crisis del Estado de Derecho en el Perú. La "dependencia" del Poder Judicial	39
3. La realidad política peruana del quinquenio 1995-2000	43
4. Las interpretaciones culturales de la Sociedad y de la Política..	52
5. La legislación desinstitucionalizadora y la corrupción del Poder Judicial en el Perú.....	59
6. Breve reflexión final	65
7. Bibliografía	66

3.3. Un poder limitado y organizado por el Derecho	154
3.4. Un poder que funciona según el principio de mayorías y el de negociación	156
4. El Derecho que se relaciona con la moral y el poder	160
4.1. Un Derecho entendido bajo una concepción positivista abierta a la moral	161
4.2. Un Derecho con contenidos de justicia o de ética pública positivados y sustentados por el poder	163
4.3. Un Derecho organizado por el poder bajo la concepción de sistema, a partir de una norma básica de identificación de normas	165
4.4. Un Derecho integrado por valores superiores, derechos fundamentales y principios	169
5. Bibliografía	175

UNA APROXIMACIÓN AL PROBLEMA
DE LA COLISIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

1. A modo de introducción	183
2. La colisión de derechos como antinomias normativas concretas ..	185
3. La delimitación y la posición preferente como técnicas de solución para las situaciones de colisión: sus inconvenientes	189
3.1. La técnica de la delimitación o del límite interno o contenido propio de los derechos fundamentales	190
3.2. La técnica de la posición preferente o de las <i>preferred freedoms</i>	194
4. La técnica de la ponderación para la solución de colisiones de derechos	198
4.1. Las exigencias de la ponderación	201
4.2. La ponderación y las exigencias de una motivación adecuada	206
5. Breve reflexión sobre el papel de la filosofía política y moral en las situaciones de colisión	208
6. Bibliografía	211

EL PAPEL DE LA FILOSOFÍA POLÍTICA EN LA
INTERPRETACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES:
UNA APROXIMACIÓN A PROPÓSITO DE LAS CONCEPCIONES
REPUBLICANA Y LIBERAL SOBRE LA LIBERTAD

1. Introducción: La filosofía política y su papel en la interpretación de los derechos fundamentales	217
2. Las concepciones republicana y liberal sobre la libertad. Sus consecuencias para una interpretación de los derechos fundamentales	222
2.1. La concepción republicana de la libertad como <i>no-dominación</i> y su diferencia con la concepción liberal de la libertad como <i>no-interferencia</i>	225
2.2. La interpretación republicana de los derechos fundamentales y sus diferencias con la interpretación liberal de los derechos	228
3. Algunos riesgos y presupuestos de la libertad republicana a propósito de la interpretación de los derechos fundamentales ..	234
4. Bibliografía	242