

Igualdad y acciones afirmativas

Mario SANTIAGO JUÁREZ



IGUALDAD Y ACCIONES AFIRMATIVAS

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS
Serie DOCTRINA JURÍDICA, Núm. 399

Coordinador editorial: Raúl Márquez Romero
Edición: Doris Adriana Torres Rodríguez
y Karla Beatriz Templos Nuñez
Formación en computadora: Juan Rendón Martínez

MARIO SANTIAGO JUÁREZ

IGUALDAD Y ACCIONES AFIRMATIVAS



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO
CONSEJO NACIONAL PARA PREVENIR LA DISCRIMINACIÓN
México, 2007

CONTENIDO

Prólogo	XIII
Miguel CARBONELL	
Agradecimientos	XIX
Introducción	1

CAPÍTULO PRIMERO EL PRINCIPIO DE IGUALDAD Y LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL

I. El principio de igualdad: nociones generales	13
1. Igualdad y generalidad de la norma	14
2. Igualdad ante la ley e igualdad en la ley	15
3. La igualdad en los Estados Unidos de América: entre la libertad y la igualdad	18
4. Antecedentes de la enmienda XIV de la Constitución de los Estados Unidos de América	24
5. Interpretación de la cláusula de igualdad	28
6. El principio de separados, pero iguales	33
7. La <i>judicial review</i> y la defensa de la cláusula de igual- dad	35
II. La defensa de la igualdad desde la Corte Suprema de los Estados Unidos de América	41
1. ¿Justicia o moral pública?	43
2. La tradición del juez en el <i>common law</i>	46

3. La <i>judicial review</i>	48
4. La supremacía constitucional	50
5. Sentencia <i>Marbury vs. Madison</i>	57
6. La dificultad contramayoritaria	61
7. La democracia radical. El constitucionalismo en peligro	67
8. Soluciones a la dificultad contramayoritaria	70
9. La abstracción de las normas constitucionales	94
10. La última palabra sobre las <i>affirmative actions</i>	100

CAPÍTULO SEGUNDO

LOS PRECEDENTES JURISPRUDENCIALES DEL JUICIO
DE IGUALDAD

I. Introducción	103
II. Entre política y derecho	109
1. El <i>Classical Legal Thought</i>	112
2. La sentencia <i>Lochner vs. New York</i>	120
3. Jurisprudencia pragmática-instrumental	123
4. El cambio de paradigmas en el derecho norteamericano .	125
5. La Corte Suprema de los Estados Unidos en el <i>New Deal</i>	126
6. El realismo jurídico en la Corte Suprema de los Estados Unidos	130
7. El juicio de constitucionalidad después de <i>Lochner vs. New York</i>	134
8. La sentencia <i>United States vs. Carolene Products Co.</i> El nuevo estándar de revisión	138
9. El escrutinio estricto o <i>strict scrutiny: Korematsu vs. United States</i>	142

III. La Corte Suprema de los Estados Unidos frente a la segregación	147
1. Los antecedentes de la sentencia <i>Brown vs. Board of Education</i> : la lucha legal contra la segregación	148
2. El originalismo: la interpretación de la ortodoxia	162
3. Otras clasificaciones: mujeres, extranjeros, hijos ilegítimos	174
4. Derechos de interés fundamental	188

CAPÍTULO TERCERO

UNA CONCEPCIÓN DE LA IGUALDAD PARA JUSTIFICAR
LAS *AFFIRMATIVE ACTIONS*

I. Introducción	191
II. La concepción de la igualdad	194
1. El concepto de <i>affirmative action</i>	197
2. ¿Rasgo diferenciador sospechoso?	200
3. Miembros históricamente discriminados	202
4. Discriminación justa	205
5. Justificaciones de las <i>affirmative actions</i>	208
6. Los argumentos en pro de las <i>affirmative actions</i> basados en una justicia compensatoria	208
7. ¿Responsabilidad de quién?	212
8. El argumento utilitarista	216
9. El utilitarismo en el pensamiento de Ronald Dworkin	218
10. John Hart Ely y la defensa procedimental de las <i>affirmative actions</i>	223
11. Nuevo principio distributivo: la igualdad entendida desde la teoría antilibertaria	225

12. El principio de igualdad como prohibición de la subordinación social	228
13. La futilidad inherente en la búsqueda de la intención legislativa	239
III. Por una reinterpretación de la igualdad por los tribunales	244
1. Los derechos sociales y la prohibición de la subordinación	251
2. Minorías sin representación política	255
3. El inmigrante como paria	256
4. ¿Por qué no el derecho al sufragio para los inmigrantes?	260
5. Argumentos en contra de las <i>affirmative actions</i>	261

CAPÍTULO CUARTO

LAS *AFFIRMATIVE ACTIONS* SEGÚN LA CORTE SUPREMA DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA

I. Introducción	269
II. Historia de las <i>affirmative actions</i> en Estados Unidos	272
1. La Ley de Derechos Civiles de 1964	278
2. Las <i>affirmative actions</i> : sus precedentes constitucionales	285
3. El juez debe atender a los efectos reales del acto impugnado	293
4. Las <i>affirmative actions</i> y su problema de justicia	294
III. Clasificación de las sentencias de la Corte Suprema de los Estados Unidos referente a las <i>affirmative actions</i>	297
1. La sentencia <i>DeFunis vs. Odegaard</i>	299
2. La sentencia <i>University of California vs. Bakke</i>	301
3. La sentencia <i>Steelworkers of America vs. Weber</i>	310
4. La sentencia <i>Fullilove vs. Klutznick</i>	312

5. La sentencia <i>Firefighters vs. Stotts</i>	314
6. La sentencia <i>Local 93, International Association Firefighters vs. Cleveland</i>	316
7. La sentencia <i>Sheet Metal Workers vs. EEOC</i>	317
8. La sentencia <i>Wygant vs. Jackson Board of Education</i> . .	318
9. La sentencia <i>Johnson vs. Transportation Agency, Santa Clara County</i>	319
10. La sentencia <i>United States vs. Paradise</i>	321
11. La sentencia <i>Richmond vs. J. A. Croson Corporation</i> . .	322
12. La sentencia <i>Metro Broadcasting Inc. vs. FCC</i>	326
13. La sentencia <i>Adarand Constructors, Inc. vs. Peña: las affirmative actions en peligro</i>	328
14. Antecedentes de las sentencias <i>Grutter vs. Bollinger y Gratz vs. Bollinger</i>	334
15. Corolario	346
Conclusiones	351
Epílogo	357
Bibliografía	367

Primera edición: 2007

DR © 2007, Universidad Nacional Autónoma de México

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Circuito Maestro Mario de la Cueva s/n
Ciudad de la Investigación en Humanidades
Ciudad Universitaria, 04510 México, D. F.

Impreso y hecho en México

ISBN 978-970-32-4423-2

Igualdad y acciones afirmativas, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el 28 de septiembre de 2007 en Impresores Profesionales, Calle 6, número 208, colonia Agrícola Pantitlán, 08100 México, D. F. En su edición se empleó papel cultural 70 x 95 de 50 kilos para las páginas interiores y cartulina couché de 162 kilos para los forros; consta de 1,000 ejemplares.