

Una revisión de la asistencia jurídica gratuita desde el análisis económico y el derecho constitucional

MARÍA SOLANGE MAQUEO RAMÍREZ



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO



UNA REVISIÓN DE LA ASISTENCIA JURÍDICA
GRATUITA DESDE EL ANÁLISIS ECONÓMICO
Y EL DERECHO CONSTITUCIONAL

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS
Serie DOCTRINA JURÍDICA, Núm. 214

Coordinadora editorial: Elvía Lucía Flores Ávalos
Asistente editorial: Karla Beatriz Templos Núñez
Cuidado de la edición: Christopher Raúl Martínez Santana
Formación en computadora: Christopher Raúl Martínez Santana

MARÍA SOLANGE MAQUEO RAMÍREZ

UNA REVISIÓN DE LA ASISTENCIA
JURÍDICA GRATUITA DESDE EL
ANÁLISIS ECONÓMICO Y
EL DERECHO CONSTITUCIONAL



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO
INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS
MÉXICO, 2013

Primera edición: 13 de enero de 2013
DR © 2013, 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 978-607-02-3981-6

A mi abuelo Alfonso

A mis padres

A mis hijos

A mi amado esposo

CONTENIDO

Introducción	XIII
------------------------	------

CAPÍTULO PRIMERO

EL PROCESO EVOLUTIVO DE LA ASISTENCIA JURÍDICA GRATUITA

I. Primera etapa: una nueva política social	1
II. Segunda etapa: el cuestionamiento sobre el alcance de la intervención estatal	9
III. Evolución en el derecho internacional europeo	14
IV. El caso de España	28

CAPÍTULO SEGUNDO

ELEMENTOS EN EL ANÁLISIS ECONÓMICO DE LA JUSTICIA GRATUITA

I. Justificación del enfoque económico	55
II. El concepto de eficiencia	62
1. La eficiencia en el análisis económico del derecho	82
2. La eficiencia en el nuevo análisis económico institucional	87
III. Diversos criterios de equidad	90
1. El pensamiento liberal de Nozick	92
2. Las ideas igualitarias de Rawls	94
3. Tesis de Kaplow y Shavell	98
4. La relación entre la eficiencia y la equidad	103

CAPÍTULO TERCERO
JUSTIFICACIÓN DE LA ASISTENCIA JURÍDICA
GRATUITA ANTE LAS IMPERFECCIONES
DEL MERCADO

I. Una reinterpretación	111
II. Los mercados universales y el acceso a la justicia . . .	124
1. Mercados contingentes	129
A. La ausencia de mercados contingentes	132
B. La insuficiencia de los mercados contingentes . .	135
2. Mercados crediticios	140
3. Problemas de incertidumbre e información en el mercado de servicios jurídicos	145
III. Los beneficios sociales del acceso a la justicia	157
IV. Efectos socialmente indeseables de la asistencia jurí- dica gratuita	167
1. El riesgo moral.	167
2. El incremento de la demanda de tutela judicial. . .	171
3. Litigiosidad artificial o temeraria.	178
V. Algunas consideraciones respecto de los beneficios y costes sociales.	179
VI. Aplicación de la teoría de los bienes públicos en el ca- so de la provisión de la justicia	181
VII. Argumentos de equidad.	193

CAPÍTULO CUARTO
DIMENSIÓN CONSTITUCIONAL DE LA
ASISTENCIA JURÍDICA GRATUITA A LA LUZ DE LA
EFICIENCIA Y LA EQUIDAD

I. Características constitucionales de la asistencia jurí- dica gratuita	207
---	-----

1. Su carácter prestacional.	209
2. Su carácter instrumental	216
3. Su carácter de derecho de configuración legal	223
II. Análisis del artículo 31.2 constitucional por lo que se refiere a la eficiencia y la equidad en la asistencia jurídica	231
1. Su conceptualización como principios constitucionales.	235
2. Su significado en la dogmática jurídica	238
3. Aplicabilidad del artículo 31.2 a la asistencia jurídica gratuita.	245
A. Implicaciones derivadas de la aceptación de la eficiencia y la equidad como principios que informan a la asistencia jurídica gratuita.	248
B. Algunas características relevantes de la asistencia jurídica que nos permiten identificar el cumplimiento de los mandatos de eficiencia y equidad	253
C. El reconocimiento expreso de la eficiencia por parte del legislador	262
Conclusiones	265
Bibliografía	275

Una revisión de la asistencia jurídica gratuita desde el análisis económico y el derecho constitucional, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el 10 de enero de 2013 en Desarrollo Gráfico Editorial S. A. de C. V., Municipio Libre 175-A, col. Portales, delegación Benito Juárez, 03300 México, D. F. Se utilizó tipo *Baskerville* de 9, 10 y 11 puntos. En esta edición se empleó papel cultural 57 x 87 de 37 kilos para los interiores y cartulina couché de 162 kilos para los forros; consta de 500 ejemplares (impresión *offset*).