

ÍNDICE

	Pág.
PRÓLOGO	9
INTRODUCCIÓN	15
I. Justificación del estudio del tema de la desobediencia civil dentro de la Filosofía del Derecho.....	15
II. Plan de trabajo, entre el dualismo y el tridimensionalismo	16
III. La cuestión terminológica: Distintas acepciones del término desobediencia "civil"	19

PARTE PRIMERA: TEORÍA

I. CONCEPTO DE DESOBEDIENCIA CIVIL

I. ASPECTO POSITIVO.....	25
1. La polémica en torno a los requisitos formales. Definición "formal" y "flexible" de desobediencia civil.....	26
1.1. El plano de los valores: el para qué de la desobediencia civil. La desobediencia civil como acto con pretensiones de legitimidad	29
1.1.1. El carácter consciente e intencional de la desobediencia civil.....	29
1.1.2. La apelación a principios éticos en la desobediencia civil.....	34
1.2. El plano de las normas: contra qué se dirige la desobediencia civil. La desobediencia civil entre el disenso y el consenso	40
1.2.1. El disenso: La desobediencia civil como acto ilegal.....	40

	<u>Pág.</u>
A. Las normas jurídicas como objeto de la infracción	40
B. La forma de la infracción: Desobediencia civil directa e indirecta	49
1.2.2. El consenso: La desobediencia civil como acto dentro del sistema democrático	52
A. La aceptación voluntaria de las sanciones en la desobediencia civil	54
B. El carácter de último recurso de la desobediencia civil	56
C. El carácter excepcional de la desobediencia civil.	57
D. El carácter responsable de la desobediencia civil. La regla del menor costo y la proporcionalidad de la protesta en la desobediencia civil	57
1.3. El plano de los hechos: el cómo de la desobediencia civil. La desobediencia civil como acto político cívico que busca eficacia. Medios empleados en la desobediencia civil.....	59
1.3.1. La desobediencia civil como acto colectivo.....	63
1.3.2. La desobediencia civil como acto público	66
1.3.3. La desobediencia civil como acto en principio no violento.....	67
1.3.4. Carácter organizado y deliberado de la desobediencia civil.....	69
2. Fines perseguidos: el para qué de la desobediencia civil.....	69
2.1. Plano de los valores: los fines simbólicos y educadores de la desobediencia civil	71
2.2. Plano de las normas: los fines innovadores de la desobediencia civil.....	72
2.3. Plano de los hechos: los fines estabilizadores de la desobediencia civil	74
II. ASPECTO NEGATIVO. DELIMITACIÓN FRENTE A FIGURAS AFINES.....	75
1. Figuras tradicionalmente comparadas con la desobediencia civil	76
1.1. La desobediencia civil y la objeción de conciencia. La insubmisión como desobediencia civil indirecta a la Ley de objeción de conciencia	76
1.2. La desobediencia civil y la resistencia. Grados de resistencia...	84
1.2.1. La no resistencia.....	85
1.2.2. La resistencia pasiva	85
1.2.3. La resistencia activa	86
1.2.4. El derecho de resistencia.....	87
1.3. La desobediencia civil y la desobediencia criminal. La criminalidad justificada. El delito político.....	90

	<u>Pág.</u>
1.4. La desobediencia civil y la revolución.....	94
2. Otras figuras relacionadas con la desobediencia civil.....	99
2.1. La desobediencia civil y el terrorismo.....	99
2.2. La desobediencia civil y la huelga. La huelga general política. La huelga de hambre	100
2.3. La desobediencia civil y las causas instrumentales (<i>test cases</i>)..	105
2.4. La desobediencia civil y el tiranicidio	107
2.5. La desobediencia civil y las acciones ejemplares	109
2.6. La desobediencia civil y la traición.....	109
2.7. La desobediencia civil y la guerra en sus distintas manifes- taciones	110
2.7.1. Consideraciones generales sobre la guerra. Posible justificación de la guerra.....	110
2.7.2. La desobediencia civil y la guerra justa.....	112
2.7.3. La desobediencia civil y las guerras religiosas: las Cru- zadas y la "Guerra Santa"	114
2.7.4. La guerra en la actualidad: la guerra total y la guerra atómica	116
2.8. La desobediencia civil y la autotutela en el Derecho privado...	116
2.9. La desobediencia civil y el <i>copping-out</i>	117
2.10. Distintos tipos de desobediencia por su sujeto. La obediencia debida	117
2.10.1. La desobediencia militar	119
2.10.2. La desobediencia eclesiástica.....	119
2.10.3. La desobediencia administrativa. La desobediencia de los funcionarios públicos	122
2.11. La disidencia.....	123
2.12. La acción militante.....	124
2.13. La contestación social.....	124
2.14. La no cooperación	125
2.15. La desobediencia no pacífica: La rebelión, la sedición y la guerrilla	126
2.16. La desobediencia civil y el derecho de asilo.....	127

II. JUSTIFICACIÓN DE LA DESOBEDIENCIA CIVIL

I. ASPECTO POSITIVO. LA DIALÉCTICA DE LA LEGITIMIDAD, LA VALIDEZ Y LA EFICACIA APLICADA AL TEMA DE LA DESOBEDIENCIA CIVIL. VARIACIONES Y PERMUTACIONES..	133
1. Plano de los valores. Justificación moral de la desobediencia civil: «el deber moral de desobediencia del individuo». Principales doc- trinas sobre la obligación moral	147
1.1. El iusnaturalismo: La apelación a una ley superior y el amparo de la desobediencia civil en la doctrina de los derechos natu- rales y de los derechos humanos	148

	Pág.
1.2. El relativismo moral: La apelación a la conciencia individual. La polémica hispánica comenzada por González Vicén y Elías Díaz.....	153
1.3. El utilitarismo: La apelación al bien común. Crítica a las doctrinas utilitaristas.....	162
2. Plano de las normas. Excusa jurídica de la desobediencia civil. ¿Existe un «derecho subjetivo del individuo a desobedecer civilmente»?...	170
2.1. Respuesta en el sistema angloamericano y su aplicabilidad al Derecho español. Distintos mecanismos según el actor o sujeto que los emplea.....	170
2.1.1. Cuando el actor es el abogado (<i>lawyer</i>). Papel que desempeña y principales tipos de defensas (<i>defenses</i>) que utiliza.....	171
A. La <i>defense of justification</i> : La <i>necessity defense</i>	171
a) Precisiones conceptuales y terminológicas. Distinción de la <i>necessity defense</i> frente a figuras afines.....	171
b) Regulación legal y principales requisitos de la <i>necessity defense</i>	173
c) Actuación jurisprudencial de la <i>necessity defense</i> en la desobediencia civil.....	176
B. La <i>defense of excuse</i> : Las <i>mistake of fact and law defenses</i>	182
C. La <i>crime prevention defense</i>	184
D. La <i>international law defense</i>	185
a) La <i>Nuremberg defense</i>	185
b) La <i>international law defense</i> en relación con la <i>necessity defense</i> y la <i>crime prevention defense</i>	188
E. La <i>first amendment defense</i>	189
F. Papel a desempeñar por el abogado en la desobediencia civil.....	192
2.1.2. Cuando el actor es el jurado (<i>jury</i>). La <i>jury nullification</i> como expresión de la <i>freedom of the jury</i>	193
2.1.3. Cuando el actor es el demandante (<i>prosecutor</i>). La <i>prosecutorial discretion</i> como tipo de <i>official discretion</i>	196
2.1.4. Papel del desobediente civil como demandado (<i>defendant</i>) en el juicio.....	198
A. La <i>good motive defense</i>	198
B. La defensa del desobediente civil como objetor de conciencia, una propuesta impracticable.....	200
2.1.5. Papel del juez (<i>judge</i>) en el tratamiento de la desobediencia civil. La <i>political question doctrine</i>	201

	<u>Pág.</u>
2.2. Ensayo de una toma de posición personal y conclusiones sobre la posible existencia en el ordenamiento jurídico español de un derecho subjetivo a la desobediencia civil.....	203
2.2.1. Antinomia entre valores.....	203
2.2.2. Antinomia entre poderes.....	204
2.2.3. Antinomia entre normas.....	205
A. La desobediencia civil desde el punto de vista de la norma que se infringe.....	207
a) La desobediencia civil y el concepto de delito como «acción típica, antijurídica, culpable y punible».....	207
a') La desobediencia civil como "acción" ...	208
b') Atipicidad de la desobediencia civil.....	209
c') Las posibles causas de exclusión de la antijuridicidad en la desobediencia civil —Las causas de justificación: las eximentes—.....	211
— El estado de necesidad moral.....	211
— La legítima defensa. El «estado de necesidad defensivo».....	218
— La actuación en el ejercicio legítimo de un derecho.....	221
d') Las posibles causas de exclusión de la culpabilidad en la desobediencia civil....	224
— El error de prohibición.....	224
e') Las posibles circunstancias modificativas de la culpabilidad en la desobediencia civil.....	225
— La no concurrencia en principio de circunstancias agravantes.....	226
— Las circunstancias atenuantes: las eximentes incompletas; la confesión de la infracción; y la atenuante por analogía.....	227
f') Las posibles causas de exclusión de la pena en la desobediencia civil.....	229
— El indulto.....	229
g') La presunción de inocencia y la desobediencia civil.....	230
h') La finalidad preventiva y retributiva de la pena y la desobediencia civil.....	232
b) La desobediencia civil en la interpretación-aplicación de la ley.....	233
a') La desobediencia civil y la equidad.....	233

	<u>Pág.</u>
b') La desobediencia civil y la analogía <i>in bonam partem</i> en el Derecho penal	234
— La analogía jurídica y la desobediencia civil.....	236
— La analogía antropológica y la desobediencia civil	239
c') La desobediencia civil y la naturaleza de las cosas.....	241
d') La desobediencia civil como opuesta a una interpretación literal de la norma. Distinción entre <i>corpus</i> y <i>anima</i> de la ley.....	243
e') La desobediencia civil y la interpretación lógica, conforme a la <i>ratio</i>	247
f') La desobediencia civil y la interpretación sistemática conforme a la Constitución.....	249
g') La desobediencia civil y la interpretación sociológica, conforme a la realidad social del tiempo en que la norma ha de ser aplicada y a la voluntad "hipotética" del legislador	250
h') Papel del juez en la aplicación-interpretación del Derecho. ¿Es posible la objeción de conciencia del juez en un caso de desobediencia civil?	252
B. La desobediencia civil desde el punto de vista de la norma que sustituirá a la norma desobedecida..	255
a) La antinomia ley presente-ley futura	255
a') La cuestión desde la perspectiva de la ley presente: la "desuetudo" y la declaración de inconstitucionalidad.....	255
b') La cuestión desde la perspectiva de la ley futura.....	257
b) La antinomia ley general o regular-ley especial y excepcional	260
C. La desobediencia civil desde el punto de vista de la norma en la que se ampara la violación normativa.....	261
a) La antinomia Derecho-Religión	262
b) La antinomia Derecho-Moral.....	264
c) La antinomia Derecho natural-Derecho positivo.....	265
d) La antinomia Derecho objetivo-derecho subjetivo.....	267

	<u>Pág.</u>
e) La antinomia ley-principio	268
f) La antinomia ley nacional-ley internacional y ley federal	272
g) La antinomia ley constitucional-ley inferior...	276
a') La desobediencia civil y el ejercicio de los derechos y libertades fundamentales	276
b') La desobediencia civil como implanta- ción de valores constitucionales y test de constitucionalidad.....	280
c') La desobediencia civil y la crisis de la jurisdicción	282
2.2.4. Posible naturaleza del derecho a la desobediencia civil	283
3. Plano de los hechos. Explicación política y social de la desobediencia civil. La «obligación política de obediencia del individuo»	289
3.1. La obligación política como obligación <i>prima facie</i>	289
3.2. Tipos de teorías.....	290
3.2.1. Las teorías democráticas del consentimiento, la acep- tación y la representación popular. El principio de la mayoría. La obligación de <i>fair play</i> . El tipo o forma de gobierno bajo el que se desarrolla la desobediencia civil	290
3.2.2. Las teorías de la coacción como opuestas a las teorías del reconocimiento	299
3.2.3. Las teorías mixtas	301
II. ASPECTO NEGATIVO: LÍMITES DE LA DESOBEDIENCIA CIVIL	301

PARTE SEGUNDA: PRAXIS HISTÓRICA

**I. ANTECEDENTES Y EVOLUCIÓN HISTÓRICOS
DE LA DESOBEDIENCIA CIVIL**

I. INTRODUCCIÓN	305
II. LA TRADICIÓN GRIEGA.....	306
1. Los conceptos de <i>Themis</i> y <i>Dike</i> , <i>Nòmos</i> y <i>Ethos</i> , <i>Aidòs</i> y <i>Eusébeia</i>	306
2. El mito de Prometeo	308
3. La tragedia <i>Antígona</i> de Sófocles.....	309
4. La conducta de Sócrates de acatamiento de la sanción según el diálogo <i>Critón</i> de Platón. ¿Fue la suya verdadera desobediencia civil?	311
5. La <i>Lisístrata</i> de Aristófanes y la primera sentada de la Historia.....	321
6. La concepción de Aristóteles del paso de las formas puras de gobier- no a las formas degeneradas.....	322

	<u>Pág.</u>
III. EL CRISTIANISMO Y LA DOCTRINA MEDIEVAL DE LAS DOS ESPADAS.....	325
1. Las enseñanzas de la Biblia	326
1.1. El Antiguo Testamento y el pueblo judío. La desobediencia civil en los profetas, los niños —David— y las mujeres	326
1.2. Las enseñanzas de Jesucristo en el Nuevo Testamento	328
2. Los mártires cristianos. Las voces críticas de Tertuliano y Lactancio.	335
3. La Patrística y las enseñanzas de San Agustín en la <i>Ciudad de Dios</i> ..	338
4. La Escolástica y la doctrina de Santo Tomás de Aquino	340
5. La Escuela teológica española de los siglos XVI y XVII	342
5.1. Francisco de Vitoria y la moral de la guerra	343
5.2. La teoría del consentimiento popular de Francisco Suárez.....	344
5.3. Juan de Mariana y la teoría del tiranicidio	346
5.4. El problema de la obligatoriedad de la ley injusta en Domingo de Soto.....	348
6. La doctrina católica de los siglos XIX y XX.....	350
IV. LA REFORMA PROTESTANTE.....	354
1. Causas y precedentes del Protestantismo	354
2. La doctrina en Alemania de Martín Lutero del "libre examen" y la "justificación por la fe"	355
3. Jean Calvino y la resistencia de tinte aristocrático en Suiza. El Cal- vinismo en Francia —los "Hugonotes"—	357
4. Otros movimientos político-religiosos en la Inglaterra de los siglos XVI y XVII	358
V. EL RECHAZO A SERVIR DE ÉTIENNE DE LA BOÉTIE EN SU «DISCURSO SOBRE LA SERVIDUMBRE VOLUNTARIA»	359
VI. LAS TEORÍAS CONTRACTUALISTAS	360
1. Consideraciones generales sobre la teoría del contrato social.....	361
2. Principales manifestaciones del contractualismo	363
2.1. Precedentes del contractualismo.....	365
2.1.1. La concepción teocrática del Pacto Bíblico	365
2.1.2. La concepción populista de Manegold von Lautenbach	367
2.2. El contractualismo clásico anglosajón y francés.....	368
2.2.1. La concepción absolutista y vertical de la obediencia de Thomas Hobbes.....	368
2.2.2. La concepción liberal y horizontal de la obediencia de John Locke.....	371
2.2.3. La comunidad norteamericana. Thomas Jefferson, la búsqueda de la felicidad y el deber de resistir	378

	<u>Pág.</u>
2.2.4. La concepción democrática de Jean-Jacques Rousseau de la "voluntad general"	381
2.3. El neocontractualismo	384
3. Crítica al contractualismo	387
VII. LAS TEORÍAS DE LA SOBERANÍA.....	390
1. La soberanía como concepto histórico y comparativo.....	390
2. Consagración de las teorías de la soberanía	392
2.1. El monarca soberano	392
2.2. La soberanía popular	394
3. Crisis del concepto de soberanía a través del principio de división de poderes	396
VIII. EL UTILITARISMO	398
1. Principales características del utilitarismo en general y en materia de desobediencia al Derecho.....	398
2. Principales teorías utilitaristas.....	400
2.1. David Hume como precedente a caballo entre el utilitarismo y el contractualismo.....	400
2.2. Jeremy Bentham o el utilitarismo cuantitativo y egoísta.....	403
2.3. John Stuart Mill o el utilitarismo cualitativo y altruista	404
IX. EL ROMANTICISMO. UN REBELDE EN DEFENSA DEL DERECHO: EL <i>MICHAEL KOHLAAS</i> DE HEINRICH VON KLEIST.....	404
X. LOS EXCESOS DEL POSITIVISMO JURÍDICO: LOS PRINCIPIOS DE LOS PROCESOS DE NUREMBERG Y SU APLICABILIDAD EN LA GUERRA DE VIETNAM Y EN LA DE COREA.....	407
XI. LAS IDEAS REVOLUCIONARIAS. LA INDEPENDENCIA COLONIAL Y LA REVOLUCIÓN AMERICANA. EL LIBERALISMO Y EL INDIVIDUALISMO.....	413
XII. EL IDEALISMO: KANT, LA OBEDIENCIA AL DERECHO COMO IMPERATIVO CATEGÓRICO Y LA NEGACIÓN <i>A PRIORI</i> DEL DERECHO DE RESISTENCIA.....	417
XIII. EL MATERIALISMO MARXISTA Y LENINISTA: EL DERECHO COMO IDEOLOGÍA, LA REVOLUCIÓN Y LA DICTADURA DEL PROLETARIADO.....	420
XIV. EL ANARQUISMO: LA VERSIÓN HUMANITARIA Y NO VIOLENTA DE LEON TOLSTOI.....	423
XV. EL EXISTENCIALISMO: EL <i>HOMBRE REBELDE</i> DE ALBERT CAMUS.....	425
XVI. HERMAN MELVILLE Y <i>BILLY BUDD</i>	428

	<u>Pag.</u>
II. PRINCIPALES REPRESENTANTES DE LA DESOBEDIENCIA CIVIL.	
I. HENRY DAVID THOREAU	431
1. Datos biográficos. Etapas en la obra de Thoreau sobre la desobediencia civil.....	431
2. Ideología subyacente en la obra de Thoreau.....	437
3. ¿Fue la de Thoreau verdadera desobediencia civil o más bien objeción fiscal?	442
II. MOHANDAS KARAMCHAND GANDHI.....	447
1. Datos biográficos e influencias en su pensamiento.....	447
2. La teoría de Gandhi de la <i>Satyagraha</i>	449
3. Comparación entre la teoría de la desobediencia civil de Gandhi y la moderna teoría occidental	454
III. MARTIN LUTHER KING, JR.	456
1. Datos históricos y biográficos.....	456
2. Análisis comparativo entre la desobediencia en la India y en Norteamérica	458
3. El movimiento integracionista de acción directa no violenta de M. L. King y su diferencia con la desobediencia civil.....	462
IV. OTRAS CAMPAÑAS MODERNAS DE DESOBEDIENCIA CIVIL. MEDIOS EMPLEADOS Y PRINCIPAL JURISPRUDENCIA AL RESPECTO.....	466
1. La desobediencia civil en los EEUU de Norteamérica	467
1.1. Los movimientos "pro derechos civiles"	468
1.1.1. Los comienzos del abolicionismo, el sufragismo y el <i>labor movement</i>	470
1.1.2. Los <i>sit-in cases</i> de los años sesenta	471
1.1.3. Manifestaciones contemporáneas de la desobediencia civil	473
1.2. Las protestas "antibelicistas": La polémica con ocasión de la Guerra de Vietnam. Modalidades de protesta.....	476
1.2.1. <i>Draft resistance</i> . Los hermanos Berrigan	476
1.2.2. <i>Tax resistance</i>	479
1.2.3. <i>Nuclear resistance</i>	480
2. Los movimientos sociales a partir de los años sesenta en Europa	481
2.1. El caso alemán	481
2.2. La desobediencia civil en el Reino Unido. El Comité Russell. El caso de Irlanda del Norte	483

	<u>Pág.</u>
2.3. España y la insumisión	485
2.4. La desobediencia civil en Rusia y la Europa del Este	485
2.5. La desobediencia civil en Italia. Dnilo Dolci.....	487
3. La desobediencia civil en otros contextos	487
BIBLIOGRAFÍA.....	489