

# La argumentación constitucional de la Suprema Corte

A diez años de la reforma de derechos humanos

Roberto NIEMBRO ORTEGA



Universidad Nacional Autónoma de México  
Instituto de Investigaciones Jurídicas  
Instituto de Estudios Constitucionales del Estado de Querétaro

LA ARGUMENTACIÓN CONSTITUCIONAL  
DE LA SUPREMA CORTE

*A diez años de la reforma de derechos humanos*

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS  
Serie DOCTRINA JURÍDICA, núm. 911

---

COORDINACIÓN EDITORIAL

Lic. Raúl Márquez Romero  
*Secretario Técnico*

Mtra. Wendy Vanesa Rocha Cacho  
*Jefa del Departamento de Publicaciones*

Carolina Hernández Parra  
María Alejandra de la Isla Portilla  
Fernanda Suguey Pacheco Díaz  
*Cuidado de la edición*

Felipe Luna  
*Formación en computadora*

Mauricio Ortega Garduño  
*Elaboración de portada*

ROBERTO NIEMBRO ORTEGA

LA ARGUMENTACIÓN  
CONSTITUCIONAL  
DE LA SUPREMA CORTE

*A diez años de la reforma de derechos humanos*



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO  
INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS  
INSTITUTO DE ESTUDIOS CONSTITUCIONALES  
DEL ESTADO DE QUERÉTARO  
México, 2021

Primera edición: febrero de 2021

DR © 2021. 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, Coyoacán, 04510 Ciudad de México

[www.juridicas.unam.mx](http://www.juridicas.unam.mx)

DR © 2021. Instituto de Estudios Constitucionales del Estado de Querétaro

Poder Ejecutivo del Estado de Querétaro  
Av. 5 de Mayo, esquina Pasteur  
Col. Centro, 76000, Querétaro, México

Impreso y hecho en México

ISBN: 978-607-7822-72-1



Francisco Domínguez Servién  
*Gobernador Constitucional*

Juan Martín Granados Torres  
*Secretario de Gobierno*

Javier Marra Olea  
*Secretario de Planeación y Finanzas*

José de la Garza Pedraza  
*Oficial Mayor*

Rogelio Flores Pantoja  
*Director del Instituto de Estudios Constitucionales*



INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

*Director*

Pedro Salazar Ugarte

*Secretaria académica*

Issa Luna Pla

*Secretario técnico*

Raúl Márquez Romero

*Jefa del Departamento de Publicaciones*

Wendy Vanesa Rocha Cacho

*A mi abuelo,  
Ricardo Ortega Rodríguez,  
in memoriam*



## AGRADECIMIENTOS

Los capítulos que conforman este libro han sido pensados y escritos en los últimos cinco años. Además, han sido discutidos en seminarios, cursos y conferencias con alumnas y alumnos de licenciatura y posgrado. A todas esas personas mi agradecimiento por sus comentarios y críticas. Asimismo, agradezco a Micaela Alterio y a Zaira Pérez Figueroa por sus agudas e inteligentes observaciones.

## CONTENIDO

PRÓLOGO .....	XVII
Armin VON BOGDANDY	
INTRODUCCIÓN. ....	XXI
I. La Suprema Corte durante el régimen autoritario. ....	XXIII
II. La Suprema Corte en democracia .....	XXV
III. La incorporación judicial del derecho internacional de los derechos humanos y el diálogo con la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	XXIX
CAPÍTULO PRIMERO	
LIBERTAD E IGUALDAD. LA JURISPRUDENCIA	
SOBRE EL MATRIMONIO IGUALITARIO .....	1
I. Planteamiento .....	1
II. La Suprema Corte y la lucha por el reconocimiento .....	2
III. Posibles enfoques para resolver el planteamiento sobre el matrimonio igualitario. ....	8
A. Liberal-no comparativo .....	9
B. Igualitario-comparativo .....	11
IV. Análisis del discurso de la Suprema Corte mexicana en la jurisprudencia del matrimonio igualitario .....	15
V. Conclusión .....	32
CAPÍTULO SEGUNDO	
AUTONOMÍA INDIVIDUAL Y DELIBERACIÓN	
DEMOCRÁTICA. EL CASO <i>MARIHUANA</i> . ....	33
I. Sobre las contribuciones de la justicia constitucional a la democracia deliberativa .....	34

A. Contribuciones a la deliberación parlamentaria . . . . .	34
B. Enriquecimiento de la deliberación parlamentaria . . . . .	35
II. Promover y garantizar la deliberación y participación en la esfera pública. . . . .	45
A. Promover la deliberación en asuntos controvertidos . . . . .	46
B. Proveer de argumentos y convertir problemas en asuntos públicos. . . . .	47
III. Contribuciones de la Suprema Corte a la deliberación democrática. El caso <i>Mariguana</i> . . . . .	48

### CAPÍTULO TERCERO

#### TEORÍAS DE LA DEMOCRACIA. EL CASO *BONILLA*

Y LA JURISPRUDENCIA SOBRE VICIOS EN EL PROCEDIMIENTO LEGISLATIVO . . . . .	57
I. Introducción . . . . .	57
II. La garantía judicial del proceso político. . . . .	59
III. La utilidad parcial para América Latina de la garantía judicial del proceso político. El caso <i>Bonilla</i> . . . . .	63
IV. La concepción deliberativa de la democracia y la jurisprudencia sobre vicios en el procedimiento legislativo. . . . .	67
A. Hacer que legislen . . . . .	69
B. Garantizar una deliberación parlamentaria efectiva, representativa y democrática, pública, libre y en condiciones de igualdad . . . . .	71
V. Conclusión . . . . .	77

### CAPÍTULO CUARTO

#### LIBERTADES ECONÓMICAS Y METODOLOGÍAS DE ADJUDICACIÓN.

LOS CASOS <i>UBER</i> . . . . .	79
I. Categorización como servicio de transporte o como servicio de intermediación por plataformas tecnológicas . . . . .	83
II. La clasificación legal de la disputa. Derechos <i>vs.</i> intereses . . . .	85

III. La metodología es substancia. Razonabilidad, proporcionalidad o <i>balancing</i> . . . . .	88
IV. Conclusión . . . . .	97
CAPÍTULO QUINTO	
LA JUSTICIABILIDAD DE LOS DERECHOS SOCIALES Y LA TRANSFORMACIÓN SOCIAL: EL CASO DEL HOSPITAL GENERAL DE HUAJUAPAN DE LEÓN . . . . .	
I. La controversia constitucional 38/2015 . . . . .	100
II. El constitucionalismo transformador y la justiciabilidad de los derechos sociales . . . . .	102
III. Las obligaciones positivas del Estado para proteger los derechos sociales . . . . .	104
IV. Las controversias constitucionales como procesos efectivos para la garantía de los derechos humanos . . . . .	106
V. Conclusión . . . . .	112
CONCLUSIONES. . . . .	113
BIBLIOGRAFÍA . . . . .	117

*La argumentación constitucional de la Suprema Corte. A diez años de la reforma de derechos humanos*, coeditado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM y el Instituto de Estudios Constitucionales del Estado de Querétaro, se terminó de imprimir en febrero de 2021, en Hear Industria Gráfica, Querétaro, México.  
Su tiraje consta de 2000 ejemplares.

**E**n los últimos 25 años, la Suprema Corte se ha convertido en un actor jurídico y político fundamental para el sistema institucional mexicano. En este libro encontrarán cinco textos que explican y debaten sobre conceptos, derechos y metodologías que la Suprema Corte de la Décima Época utiliza en su argumentación constitucional y se comentan algunos de sus casos emblemáticos. Aunado a ello, la lectora podrá evaluar las razones de la Corte y proponer comprensiones distintas de los derechos, de las metodologías empleadas o idear reformas institucionales. El objetivo es ofrecer elementos que permitan a cualquier persona presentar argumentos ante nuestras juezas y jueces supremos, en los que se utilice el lenguaje y las herramientas que ellos aplican. De esta manera, se pretende facilitar el acceso a la justicia constitucional y contribuir, con base en una teoría constitucional sólida y la experiencia jurisdiccional del autor, a la reflexión sobre la argumentación de nuestro máximo Tribunal.



[www.juridicas.unam.mx](http://www.juridicas.unam.mx)

