



UNIVERSIDAD A DISTANCIA DE MADRID

Facultad de Ciencias Jurídicas

DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD: PERSPECTIVA JURÍDICA

Tesis Doctoral

José Ignacio Baile Ayensa

2017



Universidad a Distancia de Madrid

Facultad de Ciencias Jurídicas

Programa de Doctorado de Derecho y Sociedad

Tesis Doctoral

Discriminación por obesidad: perspectiva jurídica

Marzo, 2017

Doctorando: José I. Baile Ayensa

Director: Juan Manuel Herreros López

ÍNDICE

RESUMEN	17
INTRODUCCIÓN	21
MAPA CONCEPTUAL DE LA TESIS	29
OBJETIVOS DE LA TESIS	33
METODOLOGÍA	37
ABREVIATURAS	43

PRIMERA PARTE

¿QUÉ ES LA OBESIDAD Y LA DISCRIMINACIÓN PSICOSOCIAL DE LAS PERSONAS OBESAS?	49
1.1.- DEFINICIÓN DE OBESIDAD, PREVALENCIA, CAUSAS Y CONSECUENCIAS	49
1.1.1.- Definición y valoración de la obesidad	49
1.1.1.1.- ¿Qué entendemos por obesidad?	49
1.1.1.2.- Consecuencias de la evaluación de la obesidad de una u otra forma	52
1.1.2.- Prevalencia en el ámbito internacional y nacional de la obesidad	59
1.1.2.1.- En el ámbito internacional	59
1.1.2.2.- En el ámbito nacional	63
1.1.2.3.- Globesity	66
1.1.3.- Causas de la pandemia de obesidad	66
1.1.4.- ¿Es culpable el obeso de serlo?	67
1.1.5.- Consecuencias biopsicosociales de la obesidad	70
1.1.6.- Consecuencias socioeconómicas de la obesidad	72
1.1.7.- Prohibido estar gordo	73
1.2.- DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD: DEFINICIÓN, EVALUACIÓN, CAUSAS Y CONSECUENCIAS	76
1.2.1.- Definición de discriminación por obesidad	76
1.2.1.1.- Perspectiva psicosocial.	77
1.2.1.2.- Perspectiva jurídica	78
1.2.2.- Interiorización de prejuicios por obesidad en las propias personas obesas	81
1.2.3.- Evaluación de la discriminación por obesidad	83

1.3.- ESTIGMATIZACIÓN Y DISCRIMINACIÓN PSICOSOCIAL DE LA OBESIDAD	87
1.3.1.- Evidencias de la estigmatización/discriminación por obesidad a lo largo de la vida	87
1.3.1.1.- Actitudes negativas frente a la obesidad	88
1.3.1.2.- Infancia	90
1.3.1.3.- Adolescencia y juventud	95
1.3.2.- Consecuencias personales de la discriminación por obesidad	97
1.3.3.- Causas de la discriminación por obesidad	99
1.3.3.1.- Los estereotipos estéticos: lo bello es bueno, lo delgado es bello, lo delgado es bueno	99
1.3.3.2.- La discriminación es “por su propio bien”	101
1.3.3.3.- Discriminación por variables asociadas y, no tanto, por el estado corporal	102
1.3.3.4.- Estigmatización de las personas obesas cuando pierden peso	103
1.3.3.5.- Grado de culpabilidad percibido	104
1.3.3.6.- Un modelo explicativo	104
1.3.4.- Mujer y obesa, doble motivo de discriminación	110
1.3.5.- El orgullo de ser gordo	112
1.3.6.- El derecho a ser gordo.	114
1.4.- ÁMBITOS SOCIALES DE POSIBLE DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD	116
1.4.1.- Ámbito laboral	116
1.4.2.- Ámbito escolar	123
1.4.3.- Ámbito sanitario	125
1.4.4.- Ámbito procesal (administración de justicia)	129
1.4.5.- Otros ámbitos	130
1.5.- LA OBESIDAD COMO ENFERMEDAD	133
1.5.1.- Reconocimiento de la obesidad como enfermedad	133
1.5.2.- Implicaciones bio-psicosociales del reconocimiento de la obesidad como enfermedad	135
1.5.2.1.- Sociedad enferma	135
1.5.2.2.- Atención sanitaria	137
1.5.2.3.- Compromiso personal con su tratamiento	137
1.5.2.4.- Menor grado de estigmatización	139
1.5.3.- Implicaciones jurídicas del reconocimiento de la obesidad como enfermedad	139

SEGUNDA PARTE

PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD. ESPAÑA, UNIÓN EUROPEA, CONSEJO DE EUROPA, ONU Y DERECHO COMPARADO 143

2.1.- ALGUNOS EJEMPLOS DE DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD	143
2.2.- PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD EN EL DERECHO ESPAÑOL	151

2.2.1.- Prohibición general de discriminación en la Constitución española. El principio de igualdad jurídica del artículo 14 CE	151
2.1.1.1.- Igualdad como valor	154
2.1.1.2.- Igualdad formal	154
2.2.2.- Prohibición de discriminación por imagen personal, enfermedad o discapacidad	161
2.2.2.1.- Prohibición de discriminación por imagen personal	161
2.2.2.2.- Prohibición de discriminación por enfermedad	176
2.2.2.3.- La obesidad como posible causa de incapacidad o despido	188
2.2.2.4.- Prohibición de discriminación por discapacidad	212
2.2.2.5.- La prohibición de la discriminación por discapacidad en el ordenamiento jurídico español	225
2.2.2.6.- ¿Es la enfermedad una discapacidad? ¿Puede ser la obesidad una discapacidad?	228
2.2.3.- Una ley que se ocupa de la discriminación por obesidad: La Ley 17/2011 de 5 de julio, de seguridad alimentaria y nutrición	244
2.2.3.1.- Una regulación singular, en una ley singular	244
2.2.3.2.- Una ley que prohíbe la discriminación por obesidad	248
2.2.3.3.- Valoración de la prohibición de la discriminación por obesidad en esta ley	250
2.2.4.- Supuestos legítimos de trato diferente por obesidad	255
2.3.- MEDIDAS DE ACCIÓN POSITIVA EN EL ÁMBITO DE LA OBESIDAD	261
2.3.1.- La igualdad material del art. 9.2 CE	262
2.3.2.- Concepto de acción positiva	268
2.3.3.- Acción positiva para reducir la discriminación por discapacidad	275
2.3.4.- Acciones positivas en la protección de las personas con obesidad	277
2.3.4.1.- Acciones positivas para personas con obesidad, como personas con discapacidad	277
2.3.4.2.- Ejemplos de medidas de acción positiva, para personas con obesidad, en otros países	281
2.4.- LA PROHIBICIÓN DE LA DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD EN EL DERECHO DE LA UNIÓN EUROPEA	294
2.4.1.- Derecho primario: el Tratado de la Unión Europea y la Carta de Derechos Fundamentales de la Unión Europea	294
2.4.1.1.- El Tratado de la Unión Europea	294
2.4.1.2.- La Carta de Derechos Fundamentales	295
2.4.2.- Derecho derivado: las directivas sobre discriminación	299
2.4.3.- La sentencia del TJUE de 18 de diciembre de 2014, asunto C-354/13	302
2.4.3.1.- El caso objeto de la sentencia	302
2.4.3.2.- Fallo y fundamentación de la sentencia	305
2.4.4.- La necesidad de ampliar la protección a ámbitos no laborales	313
2.5.- LA PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD EN EL CONSEJO DE EUROPA	315
2.5.1.- Convenio para la Protección de los Derechos Humanos y de las Libertades Fundamentales (CEDH)	315
2.5.2.- Pronunciamientos del TEDH sobre discapacidad	318

2.6.- LA PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD EN EL DERECHO INTERNACIONAL EMANADO DE LA ONU: LA CONVENCIÓN INTERNACIONAL SOBRE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD	320
---	------------

2.7.- LA PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD EN EL DERECHO COMPARADO	326
--	------------

2.7.1.- Regulación constitucional	326
--	------------

2.7.2.- Regulación infraconstitucional	328
---	------------

2.7.2.1.- Estados Unidos	329
--------------------------	-----

2.7.2.2.- Canadá	334
------------------	-----

2.7.2.3.- México	335
------------------	-----

2.7.2.4.- Argentina	338
---------------------	-----

2.7.2.5.- Reino Unido	340
-----------------------	-----

2.7.2.6.- Australia	342
---------------------	-----

2.7.2.7.- Francia	343
-------------------	-----

CONCLUSIONES Y PROPUESTAS 349

1.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS SOBRE EL CONCEPTO Y DEFINICIÓN DE OBESIDAD	349
---	------------

PROPUESTAS	350
-------------------	------------

2.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS SOBRE LAS CAUSAS DE LA DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD	351
---	------------

PROPUESTAS	352
-------------------	------------

3.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS SOBRE POSIBLES INVESTIGACIONES EN EL CAMPO DE LA DISCRIMINACIÓN PSICOSOCIAL POR OBESIDAD	353
---	------------

PROPUESTAS	353
-------------------	------------

4.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS RELATIVAS A LA CONSIDERACIÓN DE LA OBESIDAD COMO ENFERMEDAD	355
--	------------

PROPUESTA	356
------------------	------------

5.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS RELATIVAS A LA PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN POR IMAGEN PERSONAL EN RELACIÓN CON LA OBESIDAD	356
---	------------

PROPUESTAS	357
-------------------	------------

6.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS RELATIVAS A LA PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN POR ENFERMEDAD EN EL CASO DE LA OBESIDAD	358
--	------------

PROPUESTA	359
------------------	------------

7.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS RELATIVAS A LA PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN POR DISCAPACIDAD EN EL CASO DE LA OBESIDAD	359
PROPUESTAS	360
8.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS RELATIVAS A LA PROHIBICIÓN LEGAL DE DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD	361
PROPUESTAS	362
9.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS RELATIVAS A LA PROHIBICIÓN DE DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD EN EL ÁMBITO EUROPEO E INTERNACIONAL	363
PROPUESTAS	364
10.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS RELATIVAS A LA POSIBILIDAD DE REALIZAR ACCIONES POSITIVAS PARAS PERSONAS CON OBESIDAD	365
PROPUESTAS	365
11.- CONCLUSIONES Y PROPUESTAS RELATIVAS AL ANÁLISIS DEL DERECHO COMPARADO EN LA PROTECCIÓN DE LA DISCRIMINACIÓN POR OBESIDAD.	366
PROPUESTAS	367
<i>GLOSARIO BÁSICO SOBRE OBESIDAD, DISCAPACIDAD Y CONCEPTOS JURÍDICOS O PSICOLÓGICOS ASOCIADOS</i>	371
<i>BIBLIOGRAFÍA</i>	379
<i>ANEXO</i>	403

RESUMEN

RESUMEN

La presente Tesis Doctoral es un estudio sobre la discriminación que padecen las personas obesas. Consta, básicamente, de las siguientes dos partes: a) un análisis psicosocial de la obesidad y la segregación que sufren las personas obesas; b) un análisis jurídico sobre cómo el Derecho debería prohibir la discriminación por obesidad. El análisis psicosocial constituye el presupuesto científico del que se parte en este trabajo doctoral, pues en él, y tras explicar qué entiende la comunidad científica por obesidad, se intenta demostrar cómo las personas obesas son estigmatizadas y discriminadas en diferentes ámbitos como el escolar, el laboral, el sanitario, etc., al tiempo que se exponen las perniciosas consecuencias de este tipo de segregación.

El análisis jurídico es más amplio que el psicosocial, pues el objeto último de este trabajo doctoral es proponer una regulación que elimine o cuando menos reduzca la discriminación que soportan muchas personas obesas. Esta segunda parte de la Tesis pone de relieve la escasa e insuficiente protección que el Derecho, tanto nacional como europeo, dispensa a las personas obesas en los múltiples ámbitos en los que sufren discriminación por su obesidad. A partir de ahí, la Tesis propugna la protección jurídica de las personas obesas frente a posibles discriminaciones. En este sentido, se estudia si la protección jurídica que reciben las condiciones de enfermedad o discapacidad, tanto en el ámbito nacional como en el internacional, puede abarcar también algunas manifestaciones de obesidad. Para ello se valora si la obesidad puede ser considerada una enfermedad o discapacidad desde el punto de vista jurídico. Concluyendo que, si bien ha habido fuertes reticencias a dicha equiparación, los pronunciamientos más recientes de los órganos jurisdiccionales (con especial mención al TJUE) se inclinan por aceptar que algunas manifestaciones de obesidad, como podría ser la obesidad mórbida, pueden ser una posible discapacidad, con acceso a la protección que esta condición recibe. Por último, también se analizan diversos ejemplos de medidas de acción positiva implementadas en el Derecho comparado y que han permitido mejorar la calidad de vida de las personas con obesidad. En este mismo orden, la Tesis propone la regulación de diversas medidas, tanto de contenido psicosocial como jurídico, que permitirían prevenir la estigmatización de la obesidad y una mayor protección jurídica ante posible discriminación.

Palabras clave: obesidad, discriminación, enfermedad, discapacidad, principio de igualdad, igualdad material, acción positiva.