

**Derecho y conflictos**

Autor: Gaetano Azzariti

Palestra Editores /2025

www.librotecnia.cl

**CONTENIDO**

PRÓLOGO A LA EDICIÓN ESPAÑOLA  
DE “DERECHO Y CONFLICTOS” ..... 17

INTRODUCCIÓN..... 21

*Capítulo 1*

CUESTIONES DE TEORÍA Y CUESTIONES  
DE MÉTODO EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL..... 29

1. Cuestiones de teoría: la centralidad de la constitución  
y de “su” derecho..... 29

1.1. Cuestiones de teoría: ¿repensar el derecho  
constitucional? ..... 39

2. Cuestiones de método: del derecho como  
ordenamiento jurídico concreto de carácter social ..... 45

3. Teoría, método y realidad social. El derecho y el conflicto ..... 51

4. La investigación continua: la dialéctica permanece abierta..... 55

PRIMERA PARTE  
ESTÁTICA DEL DERECHO

*Capítulo 2*

SOBRE EL DERECHO COMO NORMA SOCIAL..... 59

1. “Derecho” como regla de conducta social ..... 59

www.librotecnia.cl

2.	Los condicionamientos del derecho. Coerción y consenso en la definición de las reglas del derecho .....	65
3.	Principio de efectividad. Ética, moral, costumbre sociales.....	70
3.1.	Efectividad y validez .....	73
4.	La coerción y el uso de la fuerza .....	76
4.1.	Derecho estatal y derecho no estatal .....	80
5.	La coerción y el consenso .....	83
6.	Desuetudo y costumbre.....	85
7.	Costumbre, convenciones constitucionales y figuras afines .....	93
7.1.	Convenciones constitucionales, efectividad, sanciones.....	97
8.	Sanción y norma .....	101
9.	El derecho constitucional entre fuentes y hechos. Derecho consuetudinario internacional y ordenamiento constitucional .....	103

*Capítulo 3*

DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO COMO INSTITUCIÓN NORMATIVA Y SOCIAL..... 107

1.	El derecho entendido en sentido objetivo. El ordenamiento jurídico como “ordenamiento” .....	107
2.	El ordenamiento jurídico como “concepto” .....	113
3.	El ordenamiento jurídico como “ordenamiento normativo” ....	118
4.	El ordenamiento jurídico como “institución” .....	122
5.	La transformación de los hechos en derecho. Los elementos constitutivos de los ordenamientos jurídicos.....	130
5.1.	La plurisubjetividad .....	134
5.2.	La estabilidad .....	137

5.3. La autoridad y el problema de la soberanía.....	140
5.4. La aceptación .....	150
6. El ordenamiento jurídico como “institución normativa social”. Un regreso al “nomos” .....	153

SEGUNDA PARTE  
DINÁMICA DE LOS CONFLICTOS

*Capítulo 4*

DINÁMICA DE LOS ORDENAMIENTOS Y TEORÍA DE LOS CONFLICTOS.....	161
1. “Irrelevancia” del contenido del derecho y los sujetos legitimados para producirlo .....	161
1.1. Control “externo” y “omnipotencia” del legislador.....	165
2. “Relevancia” del contenido del derecho y finalidad del derecho .....	170
2.1. El carácter “dualista” del concepto de derecho: fin social y medio jurídico .....	173
2.2. El objeto “social” del derecho .....	175
3. La resolución de los conflictos .....	177

*Capítulo 5*

LA SOLUCIÓN AUTORITATIVA DE LOS CONFLICTOS....	179
1. La solución autoritativa de los conflictos: decisión y derecho .....	179
1.1. Unicidad del orden de la decisión vs contexto plural de los ordenamientos evolucionados. Los casos de las instituciones totales y de los ordenamientos menos evolucionados desde el punto de vista institucional.....	184

1.2. Pluralismo y relativismo de los ordenamientos vs homogeneidad y carácter autoritativo de la decisión.....	188
1.3. Teología de la decisión. El carácter ideológico de las perspectivas decisionistas y la dinámica pluralista de los ordenamientos sociales contemporáneos .....	194
1.4. Rechazo al “paradigma decisionista”, uso del “modelo decisionista” .....	197
2. El espacio de la decisión: la necesidad y el estado de excepción .....	200
2.1. La necesidad prevista por la norma .....	201
2.1.1. El abuso de los poderes de excepción. La propensión “subversiva” de la categoría de necesidad.....	205
2.1.2. El alcance y las características de la necesidad en el ordenamiento jurídico: excepcionalidad, provisionalidad y verificación “ex post” del consenso de las decisiones adoptadas .....	210
2.2. La necesidad como hecho autónomo y autosuficiente de la producción jurídica. El establecimiento de hecho de un orden constitucional y su legitimación.....	212
2.2.1. El alcance y las características para la legitimación de las conductas necesarias “extra ordinem”: excepcionalidad, provisionalidad y carácter compatible .....	220
2.2.2. Orden extranormativo y legitimación social .....	225
2.3. Las características de la necesidad dentro de una perspectiva ordinamental .....	229
2.4. El espacio de la decisión: la delegación de los poderes para la emergencia constitucional. Los casos de las dictaduras “comisariales” y las dictaduras “soberanas” .....	230

2.4.1. Razones funcionales de las figuras dictatoriales y lógicas plurales de los ordenamientos jurídicos estatales contemporáneos.....	237
2.4.2. El estado de sitio .....	241
2.4.3. Plenos poderes o poderes necesarios: del sujeto al acto .....	244
2.4.4. En el límite de la norma .....	251
2.5. En los límites de la decisión: crear una comisión de investigación para salvar a Jesús? .....	252
3. Visiones funcionales y visiones constitucionales .....	254
3.1. La función de los Parlamentos y el valor constitucional del órgano de representación. Las nuevas formas de autoritarismo .....	261
3.2. Nihilismo jurídico y sentido constitucional .....	267
3.2.1. El nihilismo jurídico y el dominio de la técnica .....	273
3.2.2. La norma como mercancía “disponible para cualquier fin”. La pérdida de fundamento y el vaciamiento del estatuto teórico del constitucionalismo .....	277
3.2.3. Búsquedas de “sentido” .....	280
3.2.4. La ambigüedad y la fuerza del derecho posmoderno.....	284
3.2.5. La responsabilidad del jurista y la crítica de la ideología .....	287
3.2.6. Más allá de la nada del nihilismo: el constitucionalismo y la historia .....	290

*Capítulo 6*

LA RESOLUCIÓN PROCEDIMENTAL  
DE LOS CONFLICTOS .....295

1. El paradigma procedimental: la abstracción del sujeto de derecho y la formalización de las relaciones jurídicas .....295
2. De la “absoluta potestas” al poder “limitado”: el paradigma procedimental entre concepto e historia .....304
  - 2.1. El paradigma procedimental del Estado legal (“dictar reglas al poder”) y dentro del Estado de derecho (“limitación del poder”). Limitación y fundamentación del poder en el Estado constitucional (reenvío) .....310
3. Resolución formal de los conflictos y pensamiento normativista.....315
  - 3.1. Fundamento filosófico y teoría del conocimiento en el pensamiento normativista.....320
  - 3.2. El derecho como “ficción”.....325
  - 3.3. La unidad del ordenamiento normativo. Primacía del ordenamiento estatal o primacía del derecho internacional. El cosmopolitismo como tarea política y objetivo ético .....328
  - 3.4. Lo “irresuelto” de la sistemática normativista: el fundamento extranormativo de la “norma fundamental” .....336
  - 3.5. Las instituciones y las formas de democracia según la perspectiva normativista: ¿una técnica de división del trabajo?.....339
  - 3.6. La formación de la voluntad normativa del Estado: el compromiso parlamentario.....343

www.librotecnia.cl

3.7. Realidad y política. El Parlamento como lugar de integración social.....	348
3.8. El rol del Parlamento y la “pureza” del normativismo .....	351
3.9. La primacía del Parlamento y la “democracia estructurada”. Más allá del normativismo y la solución procedimental de los conflictos: apertura a la dialéctica social .....	355
4. Teoría general del derecho y ordenamientos jurídicos concretos .....	360

*Capítulo 7*

LA LEGITIMACIÓN DE LOS CONFLICTOS: DEL PODER DEL “DEMOS” A LA SOBERANÍA DE LA CONSTITUCIÓN.....	369
1. Conflictos “irreductibles” y ordenamientos jurídicos .....	369
1.1. En el origen de los conflictos “irreductibles”: “voluntas” y “ratio” .....	372
2. Figuras de conflictos “irreductibles”: revuelta, rebelión, guerrilla, terrorismo, resistencia, desobediencia, objeción de conciencia .....	374
3. “Nomos basileus” y “agrapta nomina” .....	377
3.1. Los mitos fundacionales: Antígona y Creonte.....	379
4. El proceso a Sócrates .....	383
5. La distinción entre “lex” y “ius”: Marco Tulio Cicerón .....	387
6. La teología de la resistencia pasiva: Tomás de Aquino .....	390
7. La voluntad del pueblo como fundamento del derecho. Los precursores: Marisilio de Padua y Guillermo de Ockham .....	394

8. El conflicto negado: “ius belli” y colonialismo. Francisco de Vitoria .....	398
9. El gobierno político de los conflictos: Nicolás Maquiavelo .....	404
10. Conflictos, paz y derecho: la filosofía civil de Thomas Hobbes .....	405
10.1. El “pacto” como fundamento de la legitimación del poder soberano.....	409
10.2. La “máquina de obediencia” hobbesiana: el derecho legitima el poder, pero no lo limita.....	412
10.3. En las fronteras de la acción del Estado: la naturaleza de la obligación social y la amenaza de la guerra civil .....	415
10.4. Más allá del “pacto”: gobernar el conflicto social permanente .....	418
10.5. La nueva perspectiva filosófica y política de Thomas Hobbes.....	423
10.6. Orden político y jurídico “artificial”. Personalidad y subjetividad jurídicas en el seno del Estado .....	425
10.7. La racionalización del poder y las formas del Estado moderno .....	430
11. La construcción del estatuto teórico del constitucionalismo moderno: John Locke .....	433
11.1. La concepción propietaria del contractualismo lockeano .....	438
11.2. La razonabilidad natural del entendimiento humano y la teoría del conocimiento .....	442
11.3. Locke y la teoría liberal. En el origen del constitucionalismo moderno .....	448
11.3.1. La dimensión histórica e ideológica del “pactum unionis”. El sistema de gobierno.....	451

11.3.2. Derecho natural e historia .....	454
11.3.3. La legitimación “consensual” del poder y la conservación del orden social.....	461
11.4. El estatuto teórico del constitucionalismo moderno y su desarrollo histórico. El conflicto más allá de la ideología.....	473
12. La culminación del estatuto teórico del constitucionalismo: de Jean-Jacques Rousseau a la soberanía de la Constitución. No hay democracia sin conflicto .....	478
12.1. Rousseau crítico de la ideología.....	486
12.1.1. Sociedad artificial y desigualdad real.....	490
12.1.2. “Detrás del pacto”, los conflictos y la división social. Los principios de un nuevo “pacto”: igualdad, libertad, fraternidad .....	496
12.2. Rousseau, fomentador del cambio .....	503
12.3. Rousseau, constructor de la sociedad ideal .....	507
12.3.1. “El contrato social” y el gobierno democrático .....	511
12.3.2. La “voluntad general” y la dinámica social.....	514
12.3.3. Posibles interpretaciones del “Contrato Social”. Voluntad general y voluntades individuales .....	518
12.3.4. La voluntad general, la libertad moral y la igualdad moral .....	524
12.3.5. El legislador virtuoso y la autoridad de la religión civil .....	526
12.4. De Rousseau a la democracia constitucional .....	530
<i>Epílogo</i>	
DERECHO CONSTITUCIONAL EN LA ÉPOCA DEL “BAJO IMPERIO.....	533