

# Discrecionalidad judicial

Autor: Aharon Barak

Palestra Editores /2021

www.librotecnia.cl

## CONTENIDO

PREFACIO A LA EDICIÓN EN INGLÉS .....	13
---------------------------------------	----

### PARTE I LA NATURALEZA DE LA DISCRECIONALIDAD JUDICIAL

#### *Capítulo 1* CARACTERÍSTICAS DE LA DISCRECIONALIDAD JUDICIAL

Dificultades para comprender la discrecionalidad judicial .....	23
La definición de la discrecionalidad judicial .....	28
El objeto de la discrecionalidad judicial .....	35
El alcance de la discrecionalidad judicial .....	42
El problema: ¿existe la discrecionalidad judicial? .....	55
¿Discrecionalidad judicial en todos los casos? .....	63

#### *Capítulo 2* LAS FUENTES SUSTANTIVAS DE LA DISCRECIONALIDAD JUDICIAL

Tipos de fuentes .....	77
Fuentes sustantivas de discrecionalidad judicial en la norma legislada .....	78

www.librotecnia.cl

Discrecionalidad en la norma legislada: incertidumbre del esquema normativo.....	89
Discrecionalidad en la norma legislada: incertidumbre en las reglas de interpretación.....	90
Incertidumbre sobre las circunstancias de aplicación de una regla de interpretación.....	94
Incertidumbre sobre el contenido de la regla de interpretación: “la intención legislativa”.....	97
Incertidumbre sobre el contenido de la regla de interpretación: “principios generales”.....	101
Incertidumbre sobre la validez de la regla de interpretación.....	111
Fuentes sustantivas de discrecionalidad en la jurisprudencia.....	117
Discrecionalidad en la jurisprudencia: incertidumbre de los términos.....	118
Discrecionalidad en la jurisprudencia: incertidumbre en el orden normativo.....	120
Fuentes sustantivas de discrecionalidad: la falta de norma jurídica (“laguna”).....	126

*Capítulo 3*

FUENTES FORMALES DE  
DISCRECIONALIDAD JUDICIAL

Discrecionalidad y creación judicial de Derecho.....	135
Fuentes formales de discrecionalidad judicial y creación judicial de Derecho.....	142

## CONTENIDO

El alcance de la creación judicial de Derecho: “el margen de legitimidad formal” .....	149
Discrecionalidad judicial: ¿crear o declarar el Derecho? .....	155

### PARTE II LIMITACIONES A LA DISCRECIONALIDAD JUDICIAL: EL MARGEN DE RAZONABILIDAD JUDICIAL

#### *Capítulo 4*

#### EL MARGEN DE RAZONABILIDAD

¿Cómo se resuelven los casos difíciles? .....	165
El margen de razonabilidad y la objetividad judicial .....	179
Conciencia de la discrecionalidad judicial .....	192
La posibilidad más razonable y la distinción entre activismo y auto-restricción judiciales .....	209

#### *Capítulo 5*

#### PROBLEMAS FUNDAMENTALES DEL SISTEMA NORMATIVO

Coherencia del sistema y discrecionalidad judicial .....	215
Los valores fundamentales del sistema .....	217
Crecimiento orgánico .....	226
La discrecionalidad judicial y el problema de la retroactividad .....	235

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)

## CONTENIDO

### *Capítulo 6*

#### PROBLEMAS FUNDAMENTALES DEL SISTEMA INSTITUCIONAL

Discrecionalidad judicial limitada y problemas institucionales.....	241
El carácter incidental de la discrecionalidad judicial.....	243
Discrecionalidad y parcialidad judicial.....	264

### *Capítulo 7*

#### INTERRELACIONES ENTRE SISTEMAS INSTITUCIONALES

Problemas fundamentales en las relaciones entre organismos públicos .....	267
La discrecionalidad judicial y el problema democrático.....	268
La discrecionalidad judicial y la separación de poderes.....	281
La discrecionalidad judicial y la concepción que tiene la sociedad de la función judicial .....	286
La discrecionalidad judicial y las relaciones entre los poderes del Estado.....	291
La discrecionalidad judicial y la confianza de la sociedad en el poder judicial.....	297

### *Capítulo 8*

#### DIRECTRICES JUDICIALES Y MODELOS DE JURISDICCIÓN

Directrices judiciales.....	305
El modelo de jurisdicción.....	314

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)

## CONTENIDO

### *Capítulo 9*

#### EL USO DE LA DISCRECIONALIDAD JUDICIAL: EL CASO DE LA REVOCACIÓN DE UN PRECEDENTE

La cuestión .....	321
El test de razonabilidad .....	322
Consideraciones normativas .....	324
Consideraciones institucionales .....	327
Consideraciones interinstitucionales .....	328
Discrecionalidad judicial al ponderar consideraciones en conflicto .....	330
El problema de la confiabilidad de la regla anterior .....	331
El efecto de la naturaleza de las consideraciones subyacentes a la regla existente .....	336
El efecto del paso del tiempo .....	340
El efecto de la importancia de la cuestión .....	342
Distinciones según el ámbito jurídico de la regla .....	343
¿Revocación prospectiva? .....	348
Conclusión: Entre dos verdades, debe preferirse la que proporciona estabilidad .....	355
POSFACIO: LA DISCRECIONALIDAD JUDICIAL EN UNA SOCIEDAD DEMOCRÁTICA .....	357

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)