

El precedente imposible

Autor: Luca Passanante

Palestra Editores /2025

www.librotecnia.cl

Contenido

Prólogo	9
---------------	---

Capítulo I

Reformas procesales y nomofilaxis.....	15
1. Premisa	15
2. El derecho que no existe.....	23
3. El nuevo «principio de derecho» y la «nomofilaxis consultiva».....	29
4. La supresión del control sobre la motivación: reflejos (más o menos) ocultos sobre la nomofilaxis	40
5. La «jurisprudencia» de la Corte <i>ex art. 360-bis</i> c.p.c. y la nomofilaxis de la nomofilaxis	54
6. El «precedente»	63
7. La nomofilaxis anticipada: la determinación prejudicial <i>ex art. 420-bis</i> c.p.c.	67
8. Dos Casaciones (... es más, ¡tres!) en una.....	81
9. Conclusiones	89

Capítulo II

Jurisprudencia consultiva.....	95
1. Premisa	95
2. Entre libertad y vínculos: interpretar <i>vs.</i> decidir	98
3. Nomofilaxis y teorías del razonamiento jurídico	110
3.1. Teoría del silogismo.....	111
3.2. Teorías hermeneúicas del razonamiento jurídico	115

www.librotecnia.cl

3.3. Nueva retórica	122
3.4. Teorías analíticas del razonamiento jurídico	127
3.5. Observaciones de síntesis	131
4. Interpretar sin decidir: los «pareceres» de la <i>Cassazione</i>	135
5. Ejemplos moderados de «jurisprudencia consultiva»: Francia y España	139
6. Ejemplos extremos de «jurisprudencia consultiva»: la «jurisprudencia paranormativa».....	145
6.1. La «súmula vinculante» brasileña.....	146
6.2. Las «aclaraciones directivas» del <i>Plenum</i> de la Corte Suprema de la URSS y las «aclaraciones» del <i>Plenum</i> de la Corte Suprema y de la Corte Superior de arbitraje de la Federación Rusa.....	152
6.3. Las sentencias y los decretos interpretativos de la asamblea general de la Corte de Casación y de la Corte Suprema Administrativa de Bulgaria.....	157
6.4. Las «instrucciones» del Consejo de Gobierno del Tribunal Supremo Popular de Cuba	158
7. Consideraciones conclusivas	159

Capítulo III

La máxima	169
1. Premisa	169
2. Perfil institucional: el <i>Ufficio del Massimario</i>	172
3. Estructura y función: la máxima como enunciado normativo.....	180
4. Máxima y poder	188
4.1. La máxima como medio de comunicación.....	190
4.2. Máxima y reducción de la complejidad: la función catalítica de la maximación de las sentencias	192
4.3. La revancha silente de las máximas consolidadas: <i>certalex</i> , <i>certanet</i> y la «super-jurisprudencia»	197
5. Máxima y tiempo	205
6. Máxima y precedente	207
7. Máxima e interpretación	216
7.1. Máxima y principio de derecho	219
7.2. Máxima, <i>ratio decidendi</i> y <i>obiter dictum</i>	224

7.3. Máxima, <i>obiter dicta</i> y jurisprudencia consultiva oculta	244
8. Máximas mentirosas	244
9. Conclusiones	253

Capítulo IV

El precedente	257
1. Premisa	257
2. El precedente en Inglaterra y la regla del <i>stare decisis</i>	265
3. La dimensión (intrínsecamente) comparada del precedente	271
3.1. El precedente en los ordenamientos de <i>common law</i>	273
3.2. El precedente en los ordenamientos de <i>civil law</i>	279
3.3. El «precedente comunitario»	300
4. Inatendibilidad (e inutilidad) de la distinción entre «precedente vinculante» y «precedente persuasivo»	316
5. «Culturas del precedente»: diferencias más atendibles (y más útiles) entre precedente en <i>civil law</i> y <i>common law</i>	332
5.1. La extensión del precedente: <i>ratio decidendi</i> y <i>obiter dictum</i>	333
5.2. La dirección del precedente: ¿quién «hace» el precedente?	347
5.3. La posición del precedente: entre hecho y derecho	357
6. Conclusiones	364

Capítulo V

Cambios de jurisprudencia y derecho procesal:

el «prospective overruling»	371
1. Posición del problema	371
2. Orígenes y evolución del instituto del <i>prospective overruling</i> en los Estados Unidos	380
3. La excentricidad del instituto y su difusión en <i>civil law</i> y en <i>common law</i>	384
4. El <i>prospective overruling</i> en Italia	392
4.1. Genesis: necesidad de <i>prospective overruling</i>	392
4.2. Técnicas de actuación del <i>prospective overruling</i>	396
4.3. ¿Un <i>prospective overruling</i> a la italiana?	412
5. Cautelas y «doble corte» para los <i>overruling</i> procesales	416
5.1. Resistencia de la jurisprudencia y fuerza del precedente	421

www.librotecnia.cl

5.2. <i>Prospective overruling</i> , precedente vinculante y derecho procesal civil.....	422
6. ¿Un mal que curar o prevenir?.....	426
6.1. Proceso civil y principio de legalidad.....	432
6.2. Ética del cambio y directivas interpretativas.....	440
6.3. Derecho procesal civil e interpretación: un problema (también) institucional.....	446
6.4. Modelos prescriptivos de la interpretación y formantes en el sistema del derecho procesal civil.....	459
Apostilla	465
Referencias bibliográficas	471

www.librotecnia.cl