

Introducción a la teoría del derecho

Autores: José Juan Moreso y Josep M. Vilajosana R.

Editorial Marcial Pons /2004

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
INTRODUCCIÓN	15
CAPÍTULO I. EL DERECHO COMO FENÓMENO SOCIAL	21
1. VARIEDADES DE SISTEMAS NORMATIVOS	21
1.1. El Derecho como sistema normativo institucionalizado	21
1.2. El Derecho como instrumento	24
2. ¿ES EL DERECHO UN INSTRUMENTO NECESARIO?	25
3. NECESARIO ¿PARA QUÉ?	27
3.1. El papel social de la supervivencia	27
3.2. El mínimo común normativo	28
3.3. Críticas a las explicaciones funcionales	32
3.4. El Derecho y los problemas de interacción	34
3.4.1. El dilema del prisionero	35
3.4.2. Problemas de coordinación	37
3.4.3. Algunas conclusiones	37
3.5. Instituciones y contrato social	38
<i>Lecturas recomendadas</i>	40
CAPÍTULO II. LAS FUNCIONES SOCIALES DEL DERECHO	41
1. PRECISIONES CONCEPTUALES	41
2. CONTROL SOCIAL, SEGURIDAD Y JUSTICIA	43
2.1. Control social	43
2.2. Seguridad jurídica	47

	<u>Pág.</u>
2.3. Justicia.....	49
2.4. La relación entre seguridad y justicia	51
2.4.1. Independencia conceptual	51
2.4.2. Equivalencia de conceptos	52
2.4.3. La justicia como condición necesaria de la seguridad	52
2.4.4. La seguridad como condición necesaria de la justicia	53
3. FUNCIONES DIRECTAS E INDIRECTAS	54
3.1. Criterios de distinción	54
3.2. Funciones directas primarias	56
3.2.1. Alentar y desalentar conductas	56
3.2.2. Facilitar acuerdos entre particulares	56
3.2.3. Proveer servicios y redistribuir bienes	57
3.2.4. Resolver conflictos.....	58
3.3. Funciones directas secundarias	58
3.3.1. Establecer procedimientos para cambiar el Derecho	59
3.3.2. Establecer procedimientos para reforzar el cumplimiento del Derecho.....	59
<i>Lecturas recomendadas.....</i>	<i>60</i>
CAPÍTULO III. NORMA JURÍDICA.....	61
1. VARIEDADES DE NORMAS	61
1.1. El lenguaje como una herramienta.....	61
1.1.1. Usos del lenguaje.....	62
1.1.2. Direcciones de ajuste.....	64
1.1.3. Normas prescriptivas y normas constitutivas	65
1.1.4. Acerca de la ontología de las normas	69
1.1.5. Normas y proposiciones normativas	70
1.2. Teoría de la norma jurídica	72
1.2.1. Supuesto de hecho y consecuencia jurídica.....	72
1.2.2. Casos genéricos y casos individuales.....	73
1.2.3. Soluciones normativas	74
1.2.4. Acerca de las permisiones jurídicas	80
2. REGLAS DE CAMBIO.....	81
2.1. Las normas de competencia.....	83
2.1.1. Las normas de competencia como normas de obligación indirectamente formuladas.....	83
2.1.2. Las normas de competencia como normas permisivas	84
2.1.3. Las normas de competencia como normas constitutivas	85
2.2. El mecanismo de la derogación.....	86

	<u>Pág.</u>
3. REGLAS Y PRINCIPIOS	89
3.1. Los principios jurídicos como pautas no concluyentes	90
3.2. Los principios jurídicos como reglas ideales	91
<i>Lecturas recomendadas</i>	93
CAPÍTULO IV. SISTEMA JURÍDICO	95
1. LA NOCIÓN DE SISTEMA JURÍDICO	95
1.1. El Derecho como sistema: planteamiento tradicional	95
1.2. Sistemas estáticos y sistemas dinámicos	97
2. EL SISTEMA JURÍDICO COMO SISTEMA NORMATIVO	98
2.1. Normas formuladas y normas derivadas	98
2.2. Universo de casos y universo de soluciones	99
2.3. Consistencia y antinomias	104
2.3.1. Definición y clases de antinomias	104
2.3.2. Criterios de resolución de antinomias	106
2.4. Completud y lagunas	109
2.4.1. Definición de laguna normativa	109
2.4.2. Otras clases de lagunas	110
2.4.3. La tesis de la plenitud del Derecho	112
2.4.4. Integración de lagunas	113
2.5. Independencia y redundancias	114
3. LA DINÁMICA DE LOS SISTEMAS JURÍDICOS	115
3.1. El criterio de legalidad	115
3.2. Orden jurídico y sistema jurídico	115
3.3. Criterios de validez	117
3.4. Pertenencia y aplicabilidad	119
3.5. Criterios de identidad del orden jurídico	122
<i>Lecturas recomendadas</i>	124
CAPÍTULO V. CONCEPTOS JURÍDICOS BÁSICOS	125
1. CONCEPTOS BÁSICOS Y TEORÍA DEL DERECHO	125
1.1. Niveles de abstracción	125
1.1.1. Nivel alto	126
1.1.2. Nivel bajo	126
1.1.3. Nivel intermedio	126
1.2. Objetivos del análisis conceptual	127
1.2.1. La coherencia metodológica	128

	<u>Pág.</u>
1.2.2. Adecuación a los usos vigentes.....	128
1.2.3. ¿KELSEN contra HOHFELD?	129
2. LOS CONCEPTOS JURÍDICOS FUNDAMENTALES EN KELSEN	130
2.1. El concepto de sanción.....	131
2.1.1. Acto coactivo.....	131
2.1.2. Privación de un bien	131
2.1.3. La autoridad competente	132
2.1.4. Consecuencia de una conducta	132
2.2. El concepto de acto ilícito.....	133
2.3. El concepto de obligación jurídica	134
2.4. El concepto de responsabilidad.....	134
2.4.1. Responsabilidad directa e indirecta	135
2.4.2. Responsabilidad subjetiva y objetiva.....	136
2.5. Balance.....	137
3. LAS POSICIONES JURÍDICAS DE HOHFELD	139
3.1. Dos familias de conceptos.....	139
3.2. Las relaciones entre conceptos.....	140
3.3. La relación de correlación	141
3.3.1. Derecho/deber.....	141
3.3.2. Libertad/no-derecho	141
3.3.3. Potestad/sujeción	142
3.3.4. Inmunidad/incompetencia	142
3.4. La relación de oposición.....	143
3.4.1. Derecho/no-derecho.....	143
3.4.2. Libertad/deber.....	143
3.4.3. Potestad/incompetencia	143
3.4.4. Inmunidad/sujeción	144
3.5. Balance.....	144
<i>Lecturas recomendadas</i>	146
CAPÍTULO VI. INTERPRETACIÓN DEL DERECHO	147
1. LA INTERPRETACIÓN JURÍDICA	147
1.1. Un concepto restringido de interpretación jurídica	148
1.2. Un concepto amplio de interpretación jurídica.....	148
1.3. Algunas nociones lingüísticas	149
1.3.1. Signos y símbolos	150
1.3.2. Nombres propios y palabras de clase.....	150
1.3.3. Denotación y connotación	151

	Pág.
1.4. Problemas de interpretación.....	152
1.4.1. Ambigüedad	152
1.4.2. Vaguedad	154
1.4.3. La textura abierta del lenguaje.....	155
1.5. Lenguaje jurídico y lenguaje natural.....	157
2. TEORÍAS DE LA INTERPRETACIÓN JURÍDICA	158
2.1. Enunciados interpretativos	158
2.2. Concepción cognoscitivista	159
2.3. Concepción no cognoscitivista.....	160
2.4. Concepción intermedia	161
3. TÉCNICAS INTERPRETATIVAS	163
3.1. Interpretación literal	163
3.1.1. Definición	163
3.1.2. Argumentos justificadores de una interpretación literal	164
3.2. Interpretación correctora.....	166
3.2.1. Argumentos justificadores de una interpretación extensiva.....	166
3.2.2. Argumentos justificadores de una interpretación restrictiva	168
3.3. Argumentos justificadores de una interpretación literal o correctora ...	168
<i>Lecturas recomendadas</i>	<i>173</i>
CAPÍTULO VII. APLICACIÓN DEL DERECHO	175
1. INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN.....	175
2. LA JUSTIFICACIÓN DE LAS DECISIONES JUDICIALES	176
2.1. La justificación interna.....	177
2.2. La justificación externa	178
3. JUSTIFICACIÓN DE LA PREMISA FÁCTICA.....	179
3.1. Problemas de prueba.....	179
3.1.1. Límites normativos	179
3.1.2. Límites epistémicos.....	180
3.2. Problemas de calificación.....	183
4. JUSTIFICACIÓN DE LA PREMISA NORMATIVA.....	184
4.1. Problemas de interpretación en sentido estricto	184
4.2. Problemas de determinación de la norma aplicable	185
4.2.1. Normas pertenecientes, pero no aplicables	185
4.2.2. Normas no pertenecientes, pero aplicables	186

	<u>Pág.</u>
5. LA TAREA CREATIVA DE LOS JUECES.....	187
<i>Lecturas recomendadas</i>	189
CAPÍTULO VIII. LAS CONCEPCIONES DEL DERECHO	191
1. INTRODUCCIÓN.....	191
2. LA TESIS DE LA CONEXIÓN NECESARIA ENTRE EL DERECHO Y LA MORAL.....	192
3. LA TESIS DE LA SEPARABILIDAD ENTRE EL DERECHO Y LA MORAL.....	194
3.1. La negación de la tesis de la conexión necesaria.....	194
3.2. La tesis de las fuentes sociales del Derecho.....	196
3.3. La primera versión de la tesis iuspositivista: el positivismo jurídico exclusivo.....	197
3.4. La segunda versión de la tesis iuspositivista: el positivismo jurídico inclusivo.....	199
3.5. La tercera versión de la tesis iuspositivista: el positivismo ético o normativo.....	200
4. LAS NORMAS JURÍDICAS COMO RAZONES PARA ACTUAR.....	205
4.1. La deliberación práctica.....	205
4.2. El dilema de la normatividad del Derecho.....	207
4.3. El modelo de la coacción.....	208
4.4. La primacía de las razones morales.....	209
4.5. Las normas jurídicas como razones autónomas para la acción.....	210
<i>Lecturas recomendadas</i>	214
BIBLIOGRAFÍA	215