

# La forma del derecho y la libertad

Autor: Jorge Crego

Editorial Marcial Pons /2020

www.librotecnia.cl

## ÍNDICE

	Pág.
<b>AGRADECIMIENTOS</b> .....	13
<b>ABREVIATURAS</b> .....	15
<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	17
<b>CAPÍTULO I. UNA CONCEPCIÓN FORMAL DEL <i>RULE OF LAW</i> INSPIRADA POR FULLER</b> .....	25
1. EL CONCEPTO DE LA MORALIDAD INTERNA DEL DERECHO. ....	26
2. LOS <i>DESIDERATA</i> DEL <i>RULE OF LAW</i> .....	30
2.1. Generalidad.....	31
2.2. Promulgación.....	33
2.3. Irretroactividad .....	34
2.4. Claridad de las leyes.....	35
2.5. Ausencia de contradicciones en las leyes.....	36
2.6. Prohibición de leyes que exijan lo imposible.....	36
2.7. Constancia de la ley a través del tiempo .....	37
2.8. Congruencia entre la acción oficial y la regla declarada .....	37
3. LOS PRECEPTOS DEL <i>RULE OF LAW</i> COMO PLASMACIÓN RAWLSIANA DE LOS <i>DESIDERATA</i> .....	38
<b>CAPÍTULO II. LA LIBERTAD COMO AUTOAUTENTIFICACIÓN RAZONABLE DE DESEOS</b> .....	45
1. APROXIMACIÓN DESCRIPTIVA A LA LIBERTAD DE LA PERSONA MORAL .....	45
2. LA LIBERTAD COMO METAVALOR.....	53

	<u>Pág.</u>
3. UN INTENTO DE ARTICULACIÓN DE LA IDEA RAWLSIANA DE LIBERTAD.....	57
3.1. La persona moral como agente de elección.....	57
3.2. La elevación de la revisión a la esencia de la autonomía liberal.	67
3.3. El «giro político» en la facultad moral para una concepción del bien.....	79
3.4. Racionalidad deliberativa y principios de elección racional como condiciones necesarias para la elección libre.....	94
4. LA LIBERTAD JURÍDICA, ¿UNA NUEVA LIBERTAD?.....	97
5. LA IDEA DE LIBERTAD EN FULLER .....	99
CAPÍTULO III. EL <i>RULE OF LAW</i> COMO ORDEN LIBERAL .....	105
1. LA FUNDAMENTACIÓN RAWLSIANA DE LA RELACIÓN ENTRE EL <i>RULE OF LAW</i> Y LA LIBERTAD .....	105
1.1. La racionalidad del sujeto jurídico.....	106
1.2. El <i>rule of law</i> , garantía del contenido de nuestras libertades .....	107
1.3. El valor intrínseco de la forma del derecho.....	111
2. EL DEBATE SOBRE LAS «FORMAS LIBERADORAS» DEL ORDEN JURÍDICO.....	116
2.1. Del orgullo del artífice al sujeto jurídico .....	118
2.1.1. El ejercicio unidireccional de autoridad .....	118
2.1.2. La reciprocidad instrumental .....	122
2.1.3. El «giro hacia el sujeto» en la determinación del valor moral del <i>rule of law</i> : la reciprocidad equitativa.....	130
2.2. La libertad como fundamento del valor moral del <i>rule of law</i> .	136
2.2.1. La necesidad del derecho para hacer efectiva la libertad.....	138
2.2.2. Los patrones de interacción y la predictibilidad como exigencia de la seguridad.....	142
2.2.3. La facultad de autoaplicación de las reglas jurídicas... ..	149
2.2.4. La necesidad de la «libertad como independencia» para poder ser auténticamente libres.....	155
2.2.5. El <i>rule of law</i> y la promoción de los intereses propios.	158
2.3. La naturaleza de la relación entre libertad y <i>rule of law</i> .....	167
2.3.1. El cómo y el qué del derecho, valores diferentes .....	167
2.3.2. La involuntariedad de la protección del sujeto jurídico... ..	169
2.3.3. El valor moral del <i>rule of law</i> . ¿Argumento en dos pasos? .....	172
2.3.4. El reconocimiento «mínimo» de la libertad del sujeto jurídico a través del <i>rule of law</i> .....	175

<b>CAPÍTULO IV. EVALUACIÓN CRÍTICA DE LA PROMOCIÓN DE LA LIBERTAD A TRAVÉS DEL <i>RULE OF LAW</i></b> .....	179
1. EL CONTENIDO MÍNIMO DE LA SUBJETIVIDAD JURÍDICA EN EL <i>RULE OF LAW</i> .....	179
1.1. De los ocho <i>desiderata</i> al sujeto racional-deliberante .....	179
1.1.1. Insuficiencia de la autoaplicación.....	180
1.1.2. Insuficiencia de la planificación.....	181
1.1.3. Insuficiencia de la capacidad de elección .....	188
1.1.4. Insuficiencia de la libertad como independencia .....	189
1.1.5. Insuficiencia de la racionalidad deliberativa para constituir sujetos jurídicos libres.....	190
1.2. Sujetos jurídicos capaces de obedecer: el «mínimo» involuntario e independiente del contenido .....	191
1.3. La «gerencia jurídica oportunista»: consciencia de la instrumentalidad del súbdito y racionalidad tiránica .....	194
2. DEL AGENTE AUTÓNOMO A LAS EXIGENCIAS DEL ORDEN SOCIAL .....	198
2.1. La insuficiencia de la forma del derecho y la función del contenido.....	198
2.2. « <i>Fire in his belly</i> »: la voluntariedad del legislador en la configuración del orden jurídico liberal.....	206
2.3. De la necesidad del <i>rule of law</i> a su suficiencia.....	209
2.4. El incumplimiento de <i>desiderata</i> en el contexto del respeto general al <i>rule of law</i> .....	212
3. LA RELACIÓN FORMA-CONTENIDO: LA SEGURIDAD COMO RASGO DEL <i>RULE OF LAW</i> .....	214
3.1. El acierto de RAWLS: la protección de libertades extrínsecas....	214
3.2. El derecho como forma social y la forma del derecho.....	217
4. LA SUSTANTIVIDAD DE LA DISTRIBUCIÓN DE ELECCIONES.	220
5. LA FUNCIÓN SOCIAL DEL DERECHO EN LAS CIRCUNSTANCIAS DE LA JUSTICIA Y LA FUNCIÓN IDEOLÓGICA DEL DERECHO EN LA DEFENSA ACRÍTICA DE LA AUTORIDAD .....	223
6. A MODO DE CONCLUSIÓN.....	226
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	229