

# Índice General

Página

PRESENTACIÓN .....	17
--------------------	----

## PARTE PRIMERA

### LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO: ASPECTOS GENERALES. EPISTEMOLOGÍA

#### CAPÍTULO I

UNA COMPARACIÓN «COMUNICACIONAL»: DERECHO Y MÚSICA, JURISTAS Y MÚSICOS TEXTUALIDAD, DOCUMENTALIDAD, PERFORMATIVIDAD Y MEDIACIÓN COMUNICACIONAL .....	23
--	----

ANTONIO MARÍA LA PORTA

I. Comunicación, lenguaje y texto: un primer enfoque comparativo entre el derecho y la música .....	24
II. La música y el derecho desde la perspectiva de la teoría comunicacional .....	30
III. Documentalidad y documerialidad. Los sistemas de comunicación como sistemas de registro .....	36
IV. La pluralidad de elementos personales. El mensaje jurídico y el mensaje musical: la mediación comunicacional como mediación performativa .....	42
V. Bibliografía .....	51

## CAPÍTULO II

<b>EPISTEMOLOGÍA Y TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO: UN ESFUERZO METODOLÓGICO. LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO DE GREGORIO ROBLES ...</b>	<b>55</b>
---	-----------

DIEGO MEDINA MORALES

<b>I. Las funciones del lenguaje .....</b>	<b>58</b>
<b>II. El método jurídico. Los conceptos y la realidad .....</b>	<b>63</b>
<b>III. Partes de una epistemología del derecho .....</b>	<b>66</b>
<b>IV. Bibliografía .....</b>	<b>69</b>

## CAPÍTULO III

<b>EPISTEMOLOGÍA Y HERMENÉUTICA EN LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO .....</b>	<b>71</b>
---	-----------

LILIANA ORTIZ BOLAÑOS

<b>I. Introducción .....</b>	<b>71</b>
<b>II. Una epistemología y una hermenéutica para el derecho ...</b>	<b>72</b>
<b>III. La hermenéutica entre ontología y epistemología .....</b>	<b>74</b>
<b>IV. Metalenguaje en la teoría comunicacional .....</b>	<b>76</b>
<b>V. Decisión racional entre teorías rivales en la TCD .....</b>	<b>80</b>
<b>VI. Sublenguaje en la teoría comunicacional .....</b>	<b>82</b>
<b>VII. A manera de conclusión .....</b>	<b>88</b>
<b>VIII. Bibliografía .....</b>	<b>90</b>

## CAPÍTULO IV

<b>PRESUPUESTOS HERMENÉUTICOS DE LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO DE GREGORIO ROBLES .....</b>	<b>93</b>
--	-----------

JOSÉ ANTONIO SANTOS

<b>I. Introducción .....</b>	<b>94</b>
<b>II. Ubicación y delimitación de una teoría del derecho .....</b>	<b>96</b>
<b>III. Filosofía analítica y hermenéutica como camino transitable de la teoría comunicacional del derecho .....</b>	<b>101</b>

	<i>Página</i>
IV. Senda hermenéutica en el desarrollo de la TCD: descripción y crítica .....	109
V. Conclusiones .....	113
VI. Bibliografía .....	114
 CAPÍTULO V	
TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO Y HERMENÉUTICA: SURGIMIENTO Y EVOLUCIÓN DE LA RELACIÓN .....	117
JUAN PABLO STERLING CASAS	
I. Introducción .....	117
II. Derecho como ejercicio hermenéutico: unidad de texto y diversidad de lecturas .....	121
III. La concepción optimista de la hermenéutica .....	125
IV. Hermenéutica filosófica, crisis del positivismo y pospositivismo .....	128
V. La filosofía de la razón histórica: Dilthey y Gadamer .....	130
VI. La teoría de textos .....	134
VII. Bibliografía .....	139
 CAPÍTULO VI	
EL USO EMOTIVO DEL LENGUAJE JURÍDICO .....	141
MARTA ALBERT	
I. Introducción .....	141
II. ¿Qué clase de texto es el texto jurídico? .....	142
III. La función emotiva del lenguaje jurídico .....	145
IV. ¿Todo texto jurídico posee una función directiva? Las diversas funciones de un texto jurídico .....	146
V. ¿El lenguaje jurídico como neolengua? .....	151
VI. Cuestiones emergentes .....	156
VII. Bibliografía .....	157

## CAPÍTULO VII

<b>INFLUENCIAS FILOSÓFICAS EN LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO A PARTIR DE LA PRAGMÁTICA DE PEIRCE .....</b>	<b>159</b>
--	------------

RUBÉN ALBERTO DUARTE CUADROS

<b>I. Introducción .....</b>	<b>160</b>
<b>II. El pragmatismo de Charles Sanders Peirce .....</b>	<b>161</b>
<b>III. Sobre el texto «¿Qué es el pragmatismo?» de 1905 de Peirce .....</b>	<b>166</b>
<b>IV. Conclusiones .....</b>	<b>175</b>
<b>V. Bibliografía .....</b>	<b>177</b>

## CAPÍTULO VIII

<b>EL DERECHO ES TEXTO, ¿QUÉ SIGNIFICA ESO? .....</b>	<b>179</b>
---	------------

AURORA TOMAZINI DE CARVALHO

<b>I. Introducción .....</b>	<b>179</b>
<b>II. El derecho es texto .....</b>	<b>181</b>
<b>III. Sobre el concepto de derecho .....</b>	<b>181</b>
<b>IV. Conceptos de texto: texto en sentido amplio y texto en sentido estricto .....</b>	<b>182</b>
<b>V. ¿Cuál es texto? .....</b>	<b>184</b>
<b>VI. Sobre el contenido de los textos .....</b>	<b>187</b>
<b>VII. Interpretación y creación de realidades jurídicas .....</b>	<b>190</b>
<b>VIII. El derecho en su funcionamiento .....</b>	<b>191</b>
<b>IX. Integración y constitución del lenguaje del hecho jurídico .....</b>	<b>191</b>
<b>X. Interpretación y constitución de la norma jurídica aplicada .....</b>	<b>197</b>
<b>XI. Interpretación auténtica .....</b>	<b>200</b>
<b>XII. Conclusiones .....</b>	<b>202</b>
<b>XIII. Bibliografía .....</b>	<b>203</b>

**PARTE SEGUNDA**  
**TEORÍA FORMAL DEL DERECHO**

**CAPÍTULO IX**

<b>LOS PRINCIPIOS EN LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO .....</b>	<b>207</b>
---	------------

ENCARNACIÓN FERNÁNDEZ

<b>I. Introducción .....</b>	<b>207</b>
<b>II. De los códigos civiles al constitucionalismo contemporáneo y al derecho de la Unión Europea .....</b>	<b>208</b>
<b>III. Los principios como normas jurídicas de gran contenido general, y expresivas de valores .....</b>	<b>212</b>
<b>IV. Entre moral y derecho .....</b>	<b>221</b>
<b>V. Bibliografía .....</b>	<b>227</b>

**CAPÍTULO X**

<b>LA EFICACIA EN LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO .....</b>	<b>229</b>
--	------------

VIRGINIA MARTÍNEZ BRETONES

<b>I. La eficacia en la obra de Gregorio Robles .....</b>	<b>229</b>
<b>II. La estructura básica de la teoría comunicacional del derecho .....</b>	<b>232</b>
<b>III. El paralelismo entre teoría del derecho y sociología del derecho .....</b>	<b>233</b>
<b>IV. El concepto de eficacia como concepto sociológico jurídico ....</b>	<b>233</b>
<b>V. Acatamiento, aplicación y ejecución. El cálculo de la cuota de eficacia .....</b>	<b>234</b>
<b>VI. Bibliografía .....</b>	<b>236</b>

**CAPÍTULO XI**

**LAS SITUACIONES JURÍDICAS DE LAS PERSONAS Y EL CARÁCTER EXPANSIVO DE LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO** ..... 239

ANGELO ANZALONE

**I. A modo de introducción** ..... 239

**II. «Situare» en el derecho** ..... 240

**III. Situando al ser humano** ..... 241

**IV. Entre subjetivación, imputación y personificación** ..... 242

**V. La personalidad jurídica de los entes colectivos** ..... 244

**VI. Persona, sujeto y las tesis generales de la TCD. Breves reflexiones finales** ..... 246

**VII. Bibliografía** ..... 251

**CAPÍTULO XII**

**EL DERECHO SUBJETIVO EN LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO** ..... 253

TIAGO CAPPI JANINI

**I. Introducción** ..... 253

**II. Breve introducción a la Teoría Comunicacional del Derecho (TCD)** ..... 254

**III. El derecho subjetivo en la Teoría Formal del Derecho** ..... 255

**IV. El derecho subjetivo en la Teoría de la Dogmática Jurídica** ..... 261

**V. El derecho subjetivo en la Teoría de la Decisión Jurídica** ..... 262

**VI. Conclusión** ..... 264

**VII. Bibliografía** ..... 264

**CAPÍTULO XIII**

**LAS RELACIONES ENTRE LA MORAL Y EL DERECHO EN LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO** ..... 265

IGNACIO SÁNCHEZ CÁMARA

**I. Introducción** ..... 265

**II. Moral y derecho en Franz Brentano** ..... 269

	<u>Página</u>
III. Conclusiones: la distinción entre la moral y el derecho ....	272
IV. Bibliografía .....	279
CAPÍTULO XIV	
LA NOCIÓN DE PERSONA Y LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO .....	281
ÁNGELA APARISI MIRALLES	
I. Introducción .....	281
II. La persona en el marco de la Teoría Formal del Derecho .....	284
III. La perspectiva de la Teoría de la Dogmática Jurídica .....	288
IV. La persona en la Teoría de las Decisiones Jurídicas .....	290
V. Conclusión .....	292
VI. Bibliografía .....	293

### PARTE TERCERA

#### TEORÍA DE LA DOGMÁTICA JURÍDICA

##### CAPÍTULO XV

PERSPECTIVAS METODOLÓGICAS EN LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO .....	297
--	-----

JOSÉ J. ALBERT MÁRQUEZ

I. La estructura triádica de la Teoría Comunicacional del Derecho y su «nomen iuris» .....	297
II. Metodología y epistemología en la Teoría Comunicacional del Derecho .....	302
III. Reconsideración de los conceptos de derecho natural y derecho positivo a la luz del método descriptivo-epistemológico ....	305
1. <i>Análisis de la Teoría del Derecho Natural desde el método descriptivo-epistemológico</i> .....	305
2. <i>El positivismo jurídico desde el método descriptivo-epistemológico</i> .....	307
IV. Método dogmático jurídico .....	308

V.	Método hermenéutico-analítico .....	309
VI.	A modo de conclusión interrogativa .....	311
VII.	Bibliografía .....	313

**CAPÍTULO XVI**

<b>LA DOGMÁTICA JURÍDICA COMO CIENCIA ORIENTADA A LA PRÁCTICA .....</b>	<b>315</b>
---	------------

ADOLFO SÁNCHEZ HIDALGO

I.	Introducción .....	315
II.	La dogmática jurídica como representación (reconstrucción) de la praxis jurídica .....	317
III.	La praxis jurídica como determinación dialéctica de lo que es justo .....	321
IV.	La deliberación como acto cognitivo .....	322
V.	El procedimiento dialéctico inherente a toda operación jurídica .....	327
VI.	La singularidad de toda determinación jurídica .....	329
VII.	De vuelta a la TCD: el sistema didáctico expositivo y el sistema en sentido estricto. Una aproximación a la decisión judicial con ocasión de la reflexión dogmática .....	330
VIII.	Ubicación de la TCD en el espectro metodológico de la ciencia jurídica .....	332
IX.	Conclusiones .....	334
X.	Bibliografía .....	337

**PARTE CUARTA**

**TEORÍA DE LAS DECISIONES JURÍDICAS**

**CAPÍTULO XVII**

<b>TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO Y POSJUSTICIA: EL DERECHO A LOS HECHOS .....</b>	<b>343</b>
---	------------

AURELIO DE PRADA GARCÍA

	<i>Página</i>
I. Introducción .....	343
II. Los «juristas aplicadores» en la TCD .....	345
III. Un caso de posjusticia .....	350
IV. ¿Sistematizando la posjusticia? .....	354
V. A modo de conclusión: el derecho a los hechos .....	356
VI. Bibliografía .....	356
 CAPÍTULO XVIII	
<b>PRAGMÁTICA Y DERECHO: TEORÍA DE LAS DECISIONES JURÍDICAS</b> .....	<b>359</b>
GREGORIO ROBLES	
I. La Teoría comunicacional del Derecho: sus partes .....	359
II. La teoría de las decisiones jurídicas como pragmática .....	360
III. La decisión (en general) .....	361
IV. Las decisiones jurídicas .....	362
V. Decisiones jurídicas creadoras de textos potencialmente normativos (decisiones jurídicas «ordinamentales») .....	363
VI. Decisiones jurídicas generadoras de propuestas de textos normativos (decisiones jurídicas de propuestas normativas) .....	364
VII. Decisiones jurídicas productoras de textos normativos (decisiones jurídicas sistémicas) .....	367
VIII. Decisiones jurídicas productoras de textos jurídicos que no forman parte ni del ordenamiento ni del sistema (decisiones jurídicas extraordinamentales y, a la vez, extrasistémicas) .....	368
IX. Decisiones jurídicas que no se manifiestan en expresiones lingüísticas explícitas (decisiones jurídicas tácitas o implícitas) .....	369
X. Conclusión .....	370
XI. Bibliografía .....	371

CAPÍTULO XIX

<b>¿QUÉ HACE QUE UNA DECISIÓN JURÍDICA SEA «JURÍDICA»? TENTATIVA DE APLICACIÓN DE LA TEORÍA DE LA DECISIÓN JURÍDICA PROPUESTA POR LA TCD .....</b>	<b>373</b>
FÉLIX FRANCISCO SÁNCHEZ DÍAZ	
<b>I. El marco de esta ponencia: la Teoría de la Decisión Jurídica en la Teoría Comunicacional del Derecho .....</b>	<b>373</b>
<b>II. Somera presentación de algo muy complejo. Cómo destruir el sistema institucional de tu país desde dentro ....</b>	<b>377</b>
<b>III. Las SSTC 42/2014 y 259/2015 y las cartas entrecruzadas entre el presidente del Consejo Ejecutivo de la Generalidad de Cataluña y el presidente del Gobierno de la nación .....</b>	<b>380</b>
1. <i>Las Sentencias 42/2014 y 259/2015 del Tribunal Constitucional. La posición de la Abogacía del Estado .....</i>	<i>380</i>
2. <i>La posición de los letrados del Parlamento de Cataluña .....</i>	<i>381</i>
3. <i>Los argumentos del Tribunal Constitucional .....</i>	<i>383</i>
4. <i>Las cartas entrecruzadas entre los presidentes de la Generalidad y del Gobierno de la nación. Breve análisis teórico .....</i>	<i>385</i>
<b>IV. Observaciones finales: ¿a qué tipo de decisión jurídica, dentro de la tipología que propone la tcd, corresponden las distintas decisiones estudiadas? Implicaciones sobre el propio concepto de decisión jurídica .....</b>	<b>388</b>
<b>V. Bibliografía .....</b>	<b>390</b>

Thomson Reuters ProView. Guía de uso