

Contenido

| | |
|---------------------------------------------------------------------------|-----------|
| Introducción | xix |
| Primera parte | |
| Cultura, conflicto humano y normatividad | 1 |
| Presentación | 3 |
| 1. Antropología y cultura | 6 |
| Antropología | 6 |
| La aparente paradoja de la cultura | 8 |
| Determinismo cultural | 9 |
| Relativismo cultural | 10 |
| El etnocentrismo | 11 |
| 2. Normatividad | 13 |
| La cultura como límite | 13 |
| La normatividad como límite | 13 |
| Función socializadora de la normatividad | 14 |
| El aprendizaje | 15 |
| La endoculturación | 16 |
| Modos colectivos de conducta | 18 |
| Producción de la normatividad | 19 |
| Características de la normatividad | 20 |
| 3. El pensamiento primitivo | 22 |
| 4. Causalidad e imputación | 25 |
| Principio de retribución | 25 |
| Animismo y retribución | 26 |
| Naturaleza y sociedad | 27 |
| Retribución y causalidad | 28 |
| El principio de causalidad | 29 |
| Principio de imputación | 31 |
| 5. Ciencias naturales y ciencias normativas | 33 |
| Criterios para diferenciar las ciencias naturales de las normativas | 34 |
| Los fenómenos naturales | 35 |
| Las leyes naturales | 35 |

| | |
|---------------------------------------------------------------------|-----------|
| Normas sociales o fenómenos normativos | 36 |
| Función estructurante de la imputación | 37 |
| Consecuencias de la estructura imputativa | 38 |
| La mutabilidad | 38 |
| La relatividad | 38 |
| La violabilidad | 39 |
| Reglas normativas o proposiciones doctrinarias | 39 |
| 6. El universo normativo | 41 |
| Formas regulativas de la normatividad | 41 |
| Ética y axiología | 43 |
| Ética, moral y derecho | 43 |
| Ética como filosofía moral | 45 |
| Ética descriptiva | 46 |
| Ética valorativa | 46 |
| Lenguaje normativo | 46 |
| Lo natural y lo normal | 47 |
| Moral, religión y derecho | 49 |
| La costumbre indistinta | 49 |
| Criterios tradicionales de distinción | 50 |
| Interioridad y exterioridad | 50 |
| Autonomía y heteronomía | 52 |
| Unilateralidad y bilateralidad | 53 |
| Incoercibilidad y coercibilidad | 54 |
| Evaluación y justificación de los criterios y las diferencias | 54 |
| 7. El derecho | 60 |
| Derecho y disciplinas auxiliares | 60 |
| Filosofía del derecho | 60 |
| El derecho como objeto de conocimiento jurídico | 61 |
| Escuela analítica o positivista | 61 |
| Escuela iusnaturalista | 62 |
| Escuela sociológica | 62 |
| Reflexiones sobre el derecho como objeto | 62 |
| Determinación de los fenómenos naturales y normativos | 63 |
| Lenguaje normativo y metalenguaje | 64 |
| La triple dimensión del derecho | 65 |
| Papel de la libertad dentro de la ciencia jurídica | 66 |
| Las instancias del objeto y las opciones frente a él | 67 |
| Determinismo racionalista | 68 |
| 8. El concepto de naturaleza | 70 |
| Naturaleza cósmica | 70 |
| Naturaleza física | 71 |
| La concepción antropocéntrica | 71 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------|-----|
| De la naturaleza cósmica a la naturaleza humana | 72 |
| Naturaleza humana, conflicto y normatividad | 73 |
| Agresión o cooperación | 75 |
| El conflicto como categoría metódica | 76 |
| El conflicto como categoría encubridora | 78 |
| Función represora de la normatividad | 79 |
| Conflicto, individualismo y liberalismo | 80 |
| Carácter promocional del derecho | 82 |
| Conclusión | 85 |
| Segunda parte | |
| Racionalización de la normatividad | 87 |
| Presentación | 89 |
| 9. La concepción racionalista. La racionalidad | 93 |
| Antecedente | 93 |
| El humanismo | 95 |
| El iluminismo | 97 |
| 10. Los modelos jurídico-políticos | 100 |
| Noción de modelo | 100 |
| El modelo aristotélico | 101 |
| Elementos del modelo aristotélico | 101 |
| El modelo iusnaturalista | 102 |
| Elementos del modelo | 103 |
| Variantes del modelo | 104 |
| Elementos permanentes del modelo iusnaturalista | 104 |
| Las dicotomías que ofrecen los modelos | 105 |
| 11. La racionalización del derecho. El Estado de derecho | 106 |
| Estado policía | 106 |
| Legalidad versus arbitrariedad | 108 |
| Principios e instituciones del Estado de derecho | 109 |
| Principios | 109 |
| Instituciones | 110 |
| Legitimidad y legalidad | 111 |
| Legitimidad | 113 |
| Legitimidad virtual | 116 |
| Legitimidad real | 116 |
| Legalidad y racionalidad del poder | 117 |
| Legalidad y jerarquización | 118 |
| La ley | 119 |
| La positivización de la ley natural | 121 |
| Características de la positivización | 121 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------|------------|
| Carácter general y abstracto de la ley positiva | 125 |
| Valores fundamentales del Estado de derecho | 126 |
| Libertad | 126 |
| Igualdad | 129 |
| Imparcialidad | 131 |
| Seguridad jurídica | 131 |
| Seguridad jurídica y normas abstractas | 132 |
| Seguridad jurídica y positividad | 134 |
| Formulación del principio de legalidad | 135 |
| Legalidad y libertad | 135 |
| Legalidad como principio límite | 137 |
| Legalidad como principio instrumental | 137 |
| Conclusión | 139 |
| 12. La teoría jurídico-positivista. La ciencia normal | 141 |
| Del modelo iusnaturalista al positivismo | 141 |
| La familia dogmático-jurídica | 142 |
| El positivismo jurídico de Kelsen | 143 |
| Tercera parte | |
| La noción de validez jurídica | 145 |
| Presentación | 147 |
| 13. La validez como pertenencia | 149 |
| Noción de sistema normativo | 149 |
| Las reglas de reconocimiento | 150 |
| Reglas de inclusión | 150 |
| Reglas de ubicación o jerarquización | 152 |
| Reglas de interpretación | 153 |
| Regla de afectación: la derogabilidad | 153 |
| Regla de exclusión. La anulabilidad | 153 |
| La derogabilidad | 154 |
| Referencia histórica | 155 |
| Formas de derogabilidad | 156 |
| Principios operativos de la derogabilidad | 157 |
| Principio operativo general | 157 |
| Principio operativo especial | 160 |
| La inaplicabilidad | 163 |
| Ámbitos de limitación | 164 |
| Validez y vigencia | 165 |
| Formas de la vigencia temporal como límite de las normas ... | 167 |
| Modalidades de la vigencia en el tiempo | 170 |
| Principio de irretroactividad | 176 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| Teorías clásica y moderna del principio general de no retroactividad | 176 |
| Doble formulación del principio de irretroactividad | 176 |
| Fundamento específico del principio de irretroactividad | 176 |
| Irretroactividad y Estado de derecho | 179 |
| Las excepciones al principio y su explicación | 180 |
| La anulabilidad | 181 |
| Presupuestos y consecuencias de anulabilidad | 182 |
| Punto de vista axiológico | 184 |
| Punto de vista orgánico-político | 184 |
| Punto de vista técnico-funcional | 185 |
| Punto de vista lógico | 186 |
| Punto de vista tópico | 190 |
| Control de los actos jurídicos | 191 |
| Tipos de actos jurídicos en un sistema normativo | 191 |
| Control de juridicidad y control de legalidad | 192 |
| Acciones y recursos como mecanismos de control | 193 |
| Noción de jurisdicción | 194 |
| Derogación y nulidad | 198 |
| Simetría normativa | 199 |
| Diferencias entre derogación y nulidad | 200 |
| Las sentencias <i>erga omnes</i> e irretroactivas | 202 |
| La vocación legislatora y constituyente de los tribunales constitucionales | 203 |
| La inaplicabilidad o excepción de constitucionalidad | 203 |
| Anulabilidad y nulidad | 205 |
| Anulabilidad | 206 |
| Nulidad | 206 |
| Validez provisional | 206 |
| Validez definitiva | 206 |
| Res iudicata o el efecto de la cosa juzgada | 207 |
| Nulidad declarativa y nulidad constitutiva | 209 |
| Efectos en el tiempo de las sentencias de nulidad | 213 |
| Evaluación del principio de legalidad como regla de reconocimiento | 214 |
| Reglas de inclusión | 215 |
| Reglas de afectación y de exclusión | 215 |
| La textura abierta del derecho | 219 |
| 14. La validez como existencia | 222 |
| Nociones de norma en un sistema normativo | 222 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------|------------|
| Norma puesta | 222 |
| Norma positiva | 223 |
| Norma supuesta | 223 |
| La Constitución según Kelsen | 224 |
| 15. La validez como obligatoriedad | 228 |
| El punto de vista del positivismo kelseniano | 231 |
| La sanción como criterio definitorio del derecho | 232 |
| Tipos de sanción | 233 |
| El derecho como orden coactivo | 234 |
| Coacción y coercibilidad | 234 |
| Momentos de la sanción | 235 |
| El uso efectivo de la fuerza física | 236 |
| La obligación jurídica en Kelsen | 237 |
| Obligatoriedad del derecho como sistema jurídico en general .. | 237 |
| Obligatoriedad del derecho como norma jurídica en particular .. | 238 |
| Sentido estático y sentido dinámico del derecho | 239 |
| La justificación de la fuerza en el derecho | 242 |
| Otro punto de vista. La legitimidad | 243 |
| La noción normativa de validez | 243 |
| Iusnaturalismo | 245 |
| Positivismo | 245 |
| Realismo | 245 |
| La legitimidad | 246 |
| Justificación | 247 |
| Conclusión | 249 |
| 16. La validez como eficacia | 251 |
| Punto de vista kelseniano | 251 |
| Concepto de eficacia | 251 |
| Obligación primaria y obligación secundaria | 252 |
| Eficacia y validez | 255 |
| Análisis de la relación en general | 256 |
| Análisis de la relación en particular | 256 |
| La eficacia, criterio problemático | 259 |
| Otros puntos de vista | 260 |
| Efectividad y eficacia | 260 |
| El planteamiento de Bobbio | 260 |
| El planteamiento de García Villegas | 261 |
| Efectividad y legitimidad | 262 |
| Legitimidad y legalidad en Bobbio | 264 |
| ¿Eficacia o efectividad? | 266 |
| La eficacia como criterio de validez particular | 268 |

| | |
|---------------------------------------------------|-----|
| Tipos de eficacia | 271 |
| Validez material y Estado social de derecho | 274 |
| Vigencia, eficacia, positividad y validez | 275 |
| Análisis sobre la vigencia | 278 |
| Vigencia versus validez | 278 |
| Vigencia versus eficacia | 282 |
| La vigencia como eficacia virtual | 282 |
| El fenómeno de la recepción jurídica | 284 |
| Costumbre y eficacia | 285 |
| La noción de costumbre | 286 |
| La convicción de obligatoriedad | 286 |
| El sistema consuetudinario | 287 |
| Costumbre inmemorial y costumbre jurídica | 288 |
| Comentario final | 288 |
| Eficacia, ineficacia y desuetudo | 289 |
| Eficacia y relación teleológica | 290 |
| Eficacia y costumbre formalizada | 291 |
| Ineficacia | 292 |
| Conclusiones sobre la validez del derecho | 295 |

Cuarta parte

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Análisis de la norma jurídica. El supuesto y la consecuencia. Análisis y clasificación | 301 |
| Presentación | 303 |
| 17. Hecho, supuesto jurídico y hecho jurídico | 305 |
| Hechos naturales y hechos humanos | 305 |
| Los supuestos jurídicos | 306 |
| Los hechos jurídicos | 308 |
| Principio de sistematicidad formal | 308 |
| Principio de seguridad jurídica | 309 |
| Clasificaciones de los supuestos | 310 |
| Según los agentes que pueden realizarlos | 311 |
| Según la relación entre la finalidad del sujeto y la consecuencia normativa | 312 |
| Situación de indiferencia | 312 |
| Situación de concordancia | 313 |
| Situación de oposición | 313 |
| Según los sujetos que buscan la concordancia | 314 |
| Actos jurídicos constitucionales | 315 |
| Actos jurídicos legislativos | 317 |

| | |
|----------------------------------------------------------------|------------|
| Actos jurídicos administrativos | 317 |
| Actos jurídicos jurisdiccionales | 318 |
| Actos jurídicos de los particulares | 319 |
| 18. El sujeto de derecho. Capacidad y competencia | 322 |
| El sujeto de derecho | 322 |
| El sujeto de derecho como noción individual o singular | 324 |
| El sujeto de derecho como noción colectiva | 325 |
| Capacidad y competencia | 326 |
| Capacidad | 326 |
| Competencia | 327 |
| Representación | 328 |
| 19. La consecuencia jurídica | 333 |
| Tipos de consecuencia y tipos de eficacia | 333 |
| Consecuencia jurídica y el derecho subjetivo | 334 |
| Análisis de las situaciones típicas y atípicas | 335 |
| Situaciones típicas | 335 |
| Situaciones atípicas | 337 |
| Obligación jurídica | 339 |
| Prestaciones | 341 |
| Sanciones | 341 |
| Tipos de sanción | 341 |
| La nulidad como sanción | 343 |
| Nulidad sin norma expresa | 346 |
| Nulidad, validez y eficacia | 347 |
| Nulidad como sanción declarativa | 350 |
| Nulidad como sanción constitutiva | 351 |
| | |
| Quinta parte | |
| La función jurisdiccional | 353 |
| Presentación | 355 |
| 20. La separación de poderes | 359 |
| Raíz política | 359 |
| Poder, órganos y funciones | 360 |
| Función del órgano judicial | 362 |
| Independencia del órgano judicial | 364 |
| Concepciones sobre el derecho | 367 |
| El iusnaturalismo | 367 |
| El positivismo | 368 |
| El realismo | 368 |
| 21. Lógica y lenguaje | 371 |
| Dominios de la lógica | 373 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| La lógica formal | 375 |
| 22. Lógica y derecho | 378 |
| La lógica en la creación del derecho | 379 |
| El insnaturalismo moderno | 379 |
| La lógica en la aplicación del derecho | 381 |
| La dogmática jurídica | 381 |
| El positivismo legalista | 383 |
| La jurisprudencia de conceptos | 384 |
| La escuela de la exégesis | 386 |
| La exégesis, las lagunas del derecho y el dogma de la plenitud hermetica | 388 |
| La lógica y la teoría general del derecho | 395 |
| La teoría pura del derecho | 395 |
| Concepto de validez | 396 |
| Concepto de norma fundamental | 397 |
| Concepto de sistema normativo | 398 |
| Kelsen y el uso de la lógica | 402 |
| Kelsen y la función del juez | 405 |
| El modelo de ciencia jurídica sistematizadora | 408 |
| Ciencia y sistema | 408 |
| La decisión judicial | 413 |
| Dificultades en la efectividad del derecho | 413 |
| Evaluación sobre la relación lógica y derecho | 417 |
| 23. La actitud antiformalista en el derecho | 420 |
| El realismo jurídico | 422 |
| La influencia de Ihering en el realismo | 423 |
| La escuela del derecho libre | 426 |
| Precursores | 426 |
| Kantorowicz y su aporte a la escuela del derecho libre | 427 |
| La jurisprudencia sociológica | 430 |
| 24. Fundamentación de la decisión judicial | 433 |
| Pensamiento sistemático y problemático | 436 |
| La tópica | 437 |
| Función y naturaleza de los tópicos | 438 |
| Los tópicos jurídicos | 439 |
| La argumentación retórica | 439 |
| La retórica y sus alcances | 441 |
| La legitimidad del juez | 443 |
| Anexo | 447 |

| | |
|-------------------------------|-----|
| Bibliografía | 449 |
| Índice analítico | 455 |