

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Agradecimientos	IX
Introducción	1

CAPÍTULO I

LA PREGUNTA POR LA LEGITIMIDAD Y LA PREGUNTA POR LA LEGALIDAD

1. La distinción del poder político de hecho y el poder político legítimo	10
2. La posibilidad de legitimar el poder	13
3. Los nexos entre la filosofía del derecho y la filosofía política	16
4. Del Estado justo al Estado legítimo	20
5. Los modos de legitimación en Max Weber	24
6. La crítica de Habermas a la idea como Weber concibe la obtención de la legitimidad del Estado liberal por la legalidad	26
7. La efectividad como fuente de legitimidad	30
8. La legalidad como fuente de legitimidad	32
9. El decaimiento de la filosofía normativa y su rehabilitación	34

CAPÍTULO II

EL POSITIVISMO JURÍDICO Y LA DISCRECIONALIDAD JUDICIAL EN KELSEN Y HART

1. La teoría pura del derecho y la discrecionalidad judicial en Kelsen	40
A) Los presupuestos metodológicos de Kelsen: ciencia segura y moralidad incierta	41
B) La separación del derecho y la moral en Kelsen	52
C) De la legitimidad y de la norma básica supuesta	59
a) De la legitimidad	59
b) De la norma básica supuesta	62
D) La discrecionalidad judicial en Kelsen. La ciencia del derecho, una disciplina en la que no conocen los científicos sino los jueces	67

2. El positivismo suave de Herbert Hart	76
A) La separación del derecho, la moral y la justicia en Hart	77
B) El contenido mínimo del derecho natural	80
1) Vulnerabilidad humana	80
2) Igualdad aproximada	81
3) Altruismo limitado	81
4) Recursos limitados	81
5) Comprensión y fuerza de voluntad limitadas	81
C) La crítica a las seis formas de pretensión de conexión necesaria entre derecho y moral	82
a) Poder y autoridad	83
b) La influencia de la moral sobre el derecho	84
c) El influjo de la moral en la interpretación del derecho	84
d) La incidencia de la moral en la crítica del derecho	85
e) La justicia mínima del control social por reglas	85
f) La validez jurídica y la resistencia al derecho	86
D) La norma de reconocimiento y la discreción judicial	88

CAPÍTULO III

LA REHABILITACIÓN DE LA JUSTICIA Y LA CRÍTICA A LA CONCEPCIÓN POSITIVISTA DE LA DISCRECIÓN JUDICIAL

1. El predominio de la justicia y la razón pública en John Rawls	95
A) La preeminencia de la justicia	96
B) La idea de la razón pública	100
2. La crítica de Dworkin al positivismo y su concepción sobre la discre- cionalidad judicial	105
A) La perspectiva metodológica de Dworkin sobre la teoría del derecho	107
B) La crítica a la regla última de identificación del derecho	113
C) La idea de derechos preestatales o morales y la legitimación del ac- tivismismo judicial	116
D) La creación del derecho por los jueces y la discrecionalidad judicial	119
3. El restablecimiento del vínculo entre lo político y lo jurídico en Ha- bermas	124
A) La razón práctica y la razón comunicativa	126
B) Sistema y mundo de la vida	131
C) La visión jurídica de Habermas	134
D) El paradigma procedimental del derecho	138
E) La comprensión dinámica de la Constitución y la discrecionalidad judicial en Habermas	143

CAPÍTULO IV

LA IDEA DEL DERECHO IMPLÍCITO

	PÁG.
1. El entorno de la idea del derecho implícito	151
2. La pretensión política de regular el ejercicio de la discrecionalidad judicial	158
3. La indeterminación parcial del derecho	162
4. Las ideas regulativas	174
5. El orden jurídico y el caso	178
6. La razón pública y los jueces	181
7. El derecho implícito	185
Bibliografía	193
Índice de autores	197