

## ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
AGRADECIMIENTOS .....	17
PRESENTACIÓN .....	19

### PRIMERA PARTE

#### LA IRONÍA DEL POSITIVISMO JURÍDICO

CAPÍTULO 1. UNA DISPUTA DE FAMILIA .....	29
1. LOS DUROS .....	31
1.1. Validez <i>prima facie</i> .....	33
1.2. Potestades jurídicas limitadas y dirigidas .....	35
1.3. Definitividad e infalibilidad .....	37
2. LOS SUAVES .....	39
2.1. Positivismo suave por estipulación .....	42
2.2. Deformación como precio de la coherencia .....	45
2.3. Incerteza en la regla de reconocimiento .....	46
CAPÍTULO 2. EL POSITIVISMO COMO TEORÍA DEL DERECHO MODERNO .....	49
1. EL DERECHO MODERNO .....	50

	Pág.
2. EL DERECHO PRE-MODERNO .....	56
3. CONTRA «JUDGE & CO» .....	63
<b>CAPÍTULO 3. NEO-CONSTITUCIONALISMO COMO DERECHO PRE-MODERNO .....</b>	<b>67</b>
<b>CAPÍTULO 4. POSITIVISMO ÉTICO, TEÓRICO Y METODOLÓGICO .....</b>	<b>77</b>
1. EL POSITIVISMO «ÉTICO» .....	77
2. LA DISTINCIÓN DE BOBBIO ENTRE TEORÍA, IDEOLOGÍA Y MÉTODO .....	79
3. EL «OBJETO» DE LA TEORÍA DEL DERECHO .....	85
4. UNA TEORÍA QUE SE JACTA DE SU SUPERFICIALIDAD .....	90
<b>CAPÍTULO 5. TRANSICIÓN A LA SEGUNDA PARTE .....</b>	<b>95</b>

## SEGUNDA PARTE

### LEGISLACIÓN, JURISDICCIÓN Y ADMINISTRACIÓN

<b>CAPÍTULO 6. EL «FORMALISMO» DEL DERECHO MODERNO ....</b>	<b>101</b>
1. BENTHAM Y EL <i>COMMON LAW</i> : ACUMULAR INJUSTICIAS....	104
2. EL DERECHO MODERNO Y EL CICLO DE LA ADJUDICACIÓN .....	108
3. MONTESQUIEU: BOCAS DE LAS LEYES .....	111
4. SAVIGNY: EXPRESIÓN IMPROPIA Y EXPRESIÓN INCOMPLETA DE LA LEY .....	115
5. EL «FORMALISMO» Y SUS CRÍTICOS: UN SUBREPTICIO CAMBIO DE TEMA .....	118
6. LA TRANSFORMACIÓN DE LA IDEA MODERNA DEL JUEZ EN INSTITUCIONES Y SUS LÍMITES .....	124
7. INSTITUCIONES QUE SE VUELVEN CONTRA SÍ MISMAS .....	128

	Pág.
<b>CAPÍTULO 7. CONCEPTOS JURÍDICOS: ENTRE FUNCIÓN Y ESTRUCTURA</b> .....	133
1. CONCEPTOS ESTRUCTURALES, FUNCIONALES Y NOMINALES .....	136
2. LA INDIVIDUACIÓN DE LA ESTRUCTURA .....	138
3. LA RELEVANCIA DE LA ESTRUCTURA INDIVIDUADA .....	141
4. NO HAY CONCEPTOS JURÍDICOS PURAMENTE ESTRUCTURALES (EL «AGUIJÓN SEMÁNTICO») .....	141
5. ESTRUCTURA Y FUNCIÓN DE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS...	145
6. «ADMINISTRAR JUSTICIA» COMO FUNCIÓN .....	150
7. UNA TEORÍA GENERAL DE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS .....	154
<b>CAPÍTULO 8. LAS POTESTADES JURÍDICAS DEL ESTADO MODERNO. UNA RECONSTRUCCIÓN «DESDE ABAJO»</b> .....	159
1. LA «PRIORIDAD» CONCEPTUAL DE LA FUNCIÓN JUDICIAL.	160
2. LA SUPERFICIALIDAD COMO PRECIO DE LA CONMENSURABILIDAD .....	166
3. EL DERECHO COMO VOLUNTAD DEL PUEBLO. EL PRINCIPIO DEMOCRÁTICO .....	169
4. LA ESTRUCTURA DEL DERECHO MODERNO Y SUS FORMAS DE LEGITIMACIÓN MATERIAL .....	174
<b>CAPÍTULO 9. LA IDENTIFICACIÓN DE LA VOLUNTAD DEL PUEBLO Y SU IMPROBABILIDAD</b> .....	177
1. LA LEY COMO VOLUNTAD DEL PUEBLO .....	177
2. LA IDENTIFICACIÓN NO MEDIADA DE LA VOLUNTAD DEL PUEBLO .....	180
3. LA IMPLICACIÓN RECÍPROCA DE FUNCIÓN Y ESTRUCTURA .....	184
<b>CAPÍTULO 10. ESTRUCTURAS DE LEGITIMACIÓN MATERIAL...</b>	189
1. PRINCIPIO DE INDEPENDENCIA Y PRINCIPIO COMISARIAL (JURISDICCIÓN Y ADMINISTRACIÓN) .....	189

	Pág.
2. LA POTESTAD ADMINISTRATIVA Y EL PRINCIPIO COMISARIAL .....	193
2.1. El «primer» mandatario .....	194
2.2. La ley y la Administración .....	196
3. LA POTESTAD JURISDICCIONAL Y EL PRINCIPIO DE INDEPENDENCIA .....	199
3.1. Aplicación de la ley y sujeción concreta .....	203
3.2. No aplica la ley el que la aplica «mecánicamente» .....	206
3.3. La función judicial y su estructura: el poder judicial como un poder «inexistente y nulo» .....	213
 <b>CAPÍTULO 11. EL CICLO DE LA ADJUDICACIÓN EN ACCIÓN .....</b>	 <b>219</b>
1. LOS PRESUPUESTOS Y LÍMITES DEL RAZONAMIENTO FORMAL .....	219
2. LA PRESIÓN ADAPTATIVA DE LA LEGITIMACIÓN MATERIAL .....	229
3. EL JUEZ COMO APLICADOR MECÁNICO, «AUTÓMATA» .....	234
4. LA DOBLE FUENTE: EL CAMINO DEL AUTÓMATA AL COMISARIO .....	237
4.1. La transformación del autómata en activista .....	238
4.2. La transformación del activista en comisario .....	240
5. NOTA I: SOBRE LAS FORMAS DE TRANSFORMACIÓN DEL ACTIVISTA EN COMISARIO .....	242
6. NOTA II: SOBRE EL «PRAGMATISMO» .....	248
 <b>CAPÍTULO 12. LA LLAMADA «JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL» COMO CONCEPTO LÍMITE .....</b>	 <b>251</b>
1. LO QUE ESTARÁ EN DISCUSIÓN .....	251
2. LO QUE NO ESTARÁ EN DISCUSIÓN .....	254
2.1. La supremacía de la constitución .....	256
2.2. La existencia de derechos como límites a las decisiones mayoritarias .....	259
2.3. Evitar el terror: la « <i>reductio ad hitlerum</i> » .....	261
3. DE NUEVO: SE TRATA DE INSTITUCIONES, NO DE TEORÍAS.	262

	Pág.
<b>CAPÍTULO 13. LOS CONCEPTOS CONSTITUCIONALES COMO CONCEPTOS POLÉMICOS</b> .....	267
1. DERECHO Y CONFLICTO .....	269
2. EL CONFLICTO POLÍTICO .....	271
3. O REGLAS COMUNES O REGLAS DE APLICACIÓN IMPARCIAL: LOS CONCEPTOS POLÉMICOS .....	274
4. EL NEO-CONSTITUCIONALISMO COMO ANTICONSTITUCIONALISMO .....	277
4.1. Constitución y leyes constitucionales .....	278
4.2. La constitución como una ley (vaga) .....	281
5. LOS CONCEPTOS CONSTITUCIONALES COMO CONCEPTOS POLÉMICOS .....	284
6. LA CONSTITUCIÓN: TODO O NADA .....	289
7. NOTA: SOBRE EL CONTROL CONCRETO Y EL CONTROL ABSTRACTO (MÁS SOBRE APLICACIÓN Y JUSTIFICACIÓN)...	292
 <b>CAPÍTULO 14. LA MORAL, LA POLÍTICA, LA CONSTITUCIÓN...</b>	 301
1. EL FORO DE LOS PRINCIPIOS .....	302
2. PRINCIPIOS Y POLÍTICAS .....	305
3. LA «TESIS DE LOS DERECHOS» .....	310
4. INTEGRIDAD EN EL DERECHO .....	314
5. LA LECTURA MORAL DE LA CONSTITUCIÓN .....	318
 <b>CAPÍTULO 15. ESTRUCTURA Y FUNCIÓN EN CONTRADICCIÓN.</b>	 329
1. LA CONTRADICCIÓN, SU INESTABILIDAD Y SU SUPERACIÓN .....	332
2. LA BATALLA POR EL CONTROL DEL FORO DE LOS PRINCIPIOS .....	337
 <b>CAPÍTULO 16. TRANSICIÓN A LA TERCERA PARTE: LA POSIBILIDAD DE LA DELIBERACIÓN</b> .....	 343

## TERCERA PARTE

## VIVIENDO BAJO IDEAS MUERTAS

<b>CAPÍTULO 17. LA VERDAD Y LO POLÍTICO</b> .....	359
1. LA PRIVATIZACIÓN FINAL .....	359
2. LA VERDAD Y SUS DIMENSIONES .....	364
3. EL MERCADO COMO PARADIGMA DE UN MUNDO PRIVATIZADO.....	366
4. SOBRE LA ACCIÓN ESTRATÉGICA.....	369
5. LA GRAMÁTICA DE LAS CREENCIAS.....	372
<b>CAPÍTULO 18. LA DEMOCRACIA Y LA AUTORIDAD DEL DERECHO</b> .....	379
1. LAS JUSTIFICACIONES «EPISTÉMICAS» DE LA DEMOCRACIA.....	379
2. LA DISOLUCIÓN DE LO MORAL EN LO POLÍTICO.....	380
3. LA DIMENSIÓN ANTICIPATORIA DE LAS INSTITUCIONES ....	384
4. LA POSIBILIDAD DE LO POLÍTICO.....	388
<b>CAPÍTULO 19. LA LEY NATURAL</b> .....	393
1. LA LEY NATURAL .....	395
1.1. La comunidad de la que la ley natural es ley .....	395
1.2. ¿Una idea «catastrófica»? .....	400
1.3. La necesidad de validación procedimental .....	402
2. CREENCIAS Y CERTEZAS .....	406
3. DELIBERACIÓN, CONSENSO Y REGLA DE MAYORÍA .....	408
4. <i>LEX INJUSTA NON EST LEX</i> .....	416
<b>CAPÍTULO 20. VIVIENDO BAJO IDEAS MUERTAS</b> .....	423
1. EL ENIGMA DE TODA CONSTITUCIÓN: LA IMPUTACIÓN DE LAS REGLAS DE IMPUTACIÓN.....	424
2. EL PUEBLO COMO HECHO INSTITUCIONAL .....	426
3. UN CONCEPTO PRE-INSTITUCIONAL DE «PUEBLO».....	428

	<u>Pág.</u>
<b>CAPÍTULO 21. SIGNIFICANDO IMPERFECTAMENTE.....</b>	433
1. TEOLOGÍA POLÍTICA .....	434
2. TEOLOGÍA NEGATIVA (I): LA CREACIÓN DEL MUNDO .....	436
3. TEOLOGÍA NEGATIVA (II): TEOLOGÍA POLÍTICA NEGATIVA.	439
4. SACRAMENTOS .....	443
5. EL PRINCIPIO PROTESTANTE .....	447
6. LA REVOLUCIÓN.....	450
<b>CAPÍTULO 22. EL PUEBLO Y SU VOLUNTAD.....</b>	455
1. LA METÁFORA DE LA VOLUNTAD.....	455
2. EL PUEBLO, PORTADOR DE UNA NEGATIVIDAD .....	461
3. EL PUEBLO COMO CONCEPTO POST-INSTITUCIONAL .....	464
<b>BIBLIOGRAFÍA.....</b>	467
<b>ÍNDICE ANALÍTICO .....</b>	481