

JOSÉ JUAN MORESO
JOSÉ LUIS MARTÍ
(Eds.)

**CONTRIBUCIONES
A LA FILOSOFÍA DEL DERECHO
IMPERIA EN BARCELONA 2010**

Asistencia editorial de Laura Roth



Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO
2012

ÍNDICE

	Pág.
INTRODUCCIÓN. IMPERIA EN BARCELONA: LA FILOSOFÍA JURÍDICA EN LA EUROPA MEDITERRÁNEA , por José Juan MORESO y José Luis MARTÍ.....	13
1. IMPERIA: LA INTRAHISTORIA	13
2. IMPERIA EN BARCELONA 2010	17
2.1. Las contribuciones de la primera parte.....	18
2.2. El 50.º aniversario de la segunda edición de <i>Reine Rechtslehre</i> de Hans Kelsen	20
 PRIMERA PARTE CONTRIBUCIONES A LA TEORÍA DEL DERECHO	
CAPÍTULO 1. DEBERES Y COMILLAS , por Nicola MUFFATO.....	25
INTRODUCCIÓN	25
1. LA POLISEMIA DE LOS ENUNCIADOS DEÓNTICOS: ¿AMBIGÜEDAD SEMÁNTICA O AMBIVALENCIA PRAGMÁTICA?.....	26
2. USO VS. MENCIÓN	31
3. SOBRE LA POLISEMIA DE LOS ENUNCIADOS DEÓNTICOS	40
BIBLIOGRAFÍA.....	52
CAPÍTULO 2. LA APLICABILIDAD DE LAS NORMAS JURÍDICAS , por Giorgio PINO.....	57
1. DEFINICIÓN	58
1.1. Aplicación como uso.....	58
1.2. Los sujetos de la aplicación.....	59
1.3. Aplicación, eficacia, aplicabilidad.....	63

	Pág.
2. APLICABILIDAD DE DISPOSICIONES Y DE NORMAS	67
2.1. Aplicabilidad de las disposiciones	67
2.2. Aplicabilidad de las normas	68
2.3. Aplicabilidad <i>prima facie</i> y aplicabilidad concluyente	69
2.3.1. De la aplicabilidad <i>prima facie</i> de una disposición a su inaplicación	73
2.3.2. De la inaplicabilidad <i>prima facie</i> a la aplicabilidad de dis- posiciones (y de normas)	74
3. CRITERIOS DE APLICABILIDAD	74
3.1. Criterios vinculantes y criterios permisivos	78
4. APLICABILIDAD E IDEOLOGÍA DE LAS FUENTES DEL DERECHO.	80
4.1. Ideología de las fuentes del derecho y fenomenología de las cul- turas jurídicas	82
4.2. Ideología de las fuentes del derecho y norma de reconocimiento.	87
5. APLICABILIDAD, VALIDEZ Y POSITIVISMO JURÍDICO	88
BIBLIOGRAFÍA.....	91
 CAPÍTULO 3. EL CONCEPTO DE <i>SOFT LAW</i>, por Rafael ESCUDERO ALDAY.	97
1. EL CONTEXTO DEL <i>SOFT LAW</i>	97
2. EL CARÁCTER DOCTRINAL DEL CONCEPTO DE <i>SOFT LAW</i> : DU- DAS INICIALES.....	100
3. <i>SOFT LAW</i> Y «NORMA NO VINCULANTE»: DIFERENTES SENTI- DOS DE LA EXPRESIÓN	102
3.1. El <i>soft law</i> y la adhesión voluntaria	103
3.2. El <i>soft law</i> y la sanción	103
3.3. El <i>soft law</i> ante los tribunales	104
3.4. Los principios y el <i>soft law</i>	105
3.5. El <i>soft law</i> , ¿fuente del derecho?	106
4. RECAPITULACIÓN: EL <i>SOFT LAW</i> , SUS EFECTOS Y LAS NORMAS SECUNDARIAS	108
5. ¿CÓMO SALIR DEL EMBROLLO CONCEPTUAL?.....	109
5.1. <i>Soft law</i> y autonomía privada	109
5.2. <i>Soft law</i> y autoridades públicas	111
6. EL <i>SOFT LAW</i> , INSTRUMENTO DE POLÍTICA LEGISLATIVA	113
BIBLIOGRAFÍA.....	116
 CAPÍTULO 4. DERECHOS HUMANOS Y POSITIVISMO: ESBOZO PARA UNA TEORÍA ANALÍTICA DE LOS DERECHOS HUMANOS, por Véro- nique CHAMPEIL-DESPLATS.....	119
1. RELACIONES <i>PRIMA FACIE</i> CONFLICTIVAS	119
2. CLAVES PARA PENSAR LA COMPATIBILIDAD Y EL ENCUENTRO ENTRE EL POSITIVISMO Y LOS DERECHOS HUMANOS.....	122

	Pág.
3. DEBILIDADES Y FORTALEZAS DEL POSITIVISMO EPISTEMOLÓGICO PARA EL ANÁLISIS DE LOS DERECHOS HUMANOS.....	123
4. LA HISTORICIDAD DE LA NATURALEZA: LA NATURALEZA COMO FUNDAMENTO CONTINGENTE DE LOS DERECHOS HUMANOS...	124
5. LAS TEORÍAS NO-NATURALISTAS DE LOS FUNDAMENTOS DE LOS DERECHOS HUMANOS: DE LAS ALTERNATIVAS COGNITIVISTAS A LAS CONVENCIONALISTAS	125
5.1. Las teorías cognitivistas no naturalistas	126
5.2. Las condiciones de un fundamento no cognitivista de los derechos humanos: el fundamento del acuerdo	128
6. RECONSTRUCCIÓN Y PROGRAMA DEL POSITIVISMO EPISTEMOLÓGICO PARA EL ANÁLISIS DE LOS DERECHOS HUMANOS	129
6.1. Las condiciones de emergencia de los enunciados que expresan derechos humanos en las órdenes jurídicas.....	130
6.2. Las funciones de los derechos humanos en la construcción y el funcionamiento de los sistemas jurídicos	130
6.2.1. Función de caracterización política de los sistemas jurídicos: derechos humanos y democracia	130
6.2.2. Función de interacción entre los sistemas.....	131
6.2.3. Función de fundamentación de los sistemas y de razonamientos jurídicos.....	131
6.2.4. Función de marco crítico del derecho positivo	131
6.3. La elección de los términos, el nombramiento y la construcción de los conceptos	132
6.4. Las clasificaciones de los derechos	132
6.5. Los sujetos de los derechos	133
6.6. La concreción de los derechos humanos.....	133
6.6.1. La interpretación de los derechos y las diferentes concepciones de los que pueden ser objeto	133
6.6.2. La salida de los conflictos entre derechos humanos o entre derechos humanos y otras normas del mismo nivel jurídico.....	134
6.6.3. La idea de la garantía y de la efectividad de los derechos.	134
BIBLIOGRAFÍA.....	135

CAPÍTULO 5. UNA CONCEPCIÓN MINIMALISTA Y GARANTISTA DE LA PRESUNCIÓN DE INOCENCIA, por Jordi FERRER BELTRÁN 137

1. INTRODUCCIÓN.....	137
2. LAS DISTINTAS FACETAS DE LA PRESUNCIÓN DE INOCENCIA.....	139
2.1. La dimensión extraprocesal de la presunción de inocencia.....	139
2.2. La dimensión procesal de la presunción de inocencia	140
2.2.1. La presunción de inocencia como principio informador del proceso penal.....	141
2.2.2. La presunción de inocencia como regla de trato procesal.	142
2.2.3. La presunción de inocencia como regla probatoria.....	145
2.2.4. La presunción de inocencia como regla de juicio	149

	Pág.
3. DE NUEVO SOBRE LA PRESUNCIÓN DE INOCENCIA COMO REGLA SOBRE LA CARGA DE LA PRUEBA.....	153
4. CONCLUSIONES	155
BIBLIOGRAFÍA.....	155

SEGUNDA PARTE

EN CELEBRACIÓN DEL 50 ANIVERSARIO DE LA *REINE RECHTSLEHRE* DE HANS KELSEN

CAPÍTULO 6. DOS RESPUESTAS SOBRE EL TRASFONDO DE LA TEORÍA PURA DEL DERECHO Y SOBRE LO QUE QUEDA DE ELLA , por Juan RUIZ MANERO.....	159
1. EL TRASFONDO DE LA <i>TEORÍA PURA</i>	159
2. LO QUE ESTÁ VIVO Y LO QUE ESTÁ MUERTO EN LA <i>TEORÍA PURA</i>	163
2.1. Lo que está muerto	163
2.1.1. Primera acotación	164
2.1.2. Segunda acotación	164
2.1.3. Tercera acotación	165
2.1.4. Cuarta acotación	165
2.2. Lo que está vivo.....	166
BIBLIOGRAFÍA.....	168
 CAPÍTULO 7. CUESTIONES ABIERTAS EN LA TEORÍA PURA , por Riccardo GUASTINI	 169
ENANOS SOBRE ESPALDAS DE GIGANTES	169
1. LA IDENTIFICACIÓN DE LA VALIDEZ CON LA EXISTENCIA	170
1.1. Validez de cualquier norma existente.....	170
1.2. Confusión entre normas de competencia y meta-normas de conducta	171
1.3. Confusión entre invalidez y no-anulación.....	171
2. LA IDENTIFICACIÓN DE EXISTENCIA CON OBLIGATORIEDAD.....	172
2.1. La obligatoriedad como rasgo definitorio de las normas.....	172
2.2. Las proposiciones normativas como enunciados deónticos	173
2.2.1. Aplicación indirecta de la lógica a las normas	173
2.2.2. Necesaria completitud y coherencia de los ordenamientos.	174
2.3. Unidad entre el ordenamiento internacional y los ordenamientos estatales	174
BIBLIOGRAFÍA.....	175

	Pág.
CAPÍTULO 8. DOS PREGUNTAS, UNA SOLUCIÓN. SOBRE EL REALISMO RADICAL DE HANS KELSEN , por Pierluigi CHIASSONI	177
1. LA TEORÍA PURA DEL DERECHO COMO IUSFILOSOFÍA REALISTA: EL ARGUMENTO «AL POR MAYOR»	179
1.1. El realismo jurídico en tres minutos	180
1.2. El realismo de la teoría pura del derecho	182
1.2.1. Una epistemología jurídica realista	182
1.2.2. Una teoría jurídica realista	185
2. LA TEORÍA PURA DEL DERECHO COMO IUSFILOSOFÍA REALISTA: EL ARGUMENTO «AL DETALLE».....	186
2.1. «Ciencia jurídica», «teoría de la ciencia jurídica»	186
2.2. El modelo kelseniano de conocimiento científico del derecho: un modelo realista.....	188
3. ALGUNAS CONCLUSIONES.....	195
BIBLIOGRAFÍA.....	196
 CAPÍTULO 9. KELSEN: CERTEZA DEL DERECHO Y PRUDENCIA EPIS-TÉMICA , por José Juan MORESO	 199
BIBLIOGRAFÍA.....	202