

LORENA RAMÍREZ LUDEÑA  
JOSEP M. VILAJOSANA  
(Eds.)

# CONVENCIONALISMO Y DERECHO



Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2016

# ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
<b>PRESENTACIÓN</b> .....	13
<b>NOTA SOBRE LOS AUTORES QUE CONTRIBUYEN AL VOLUMEN</b> .....	21

## PRIMERA PARTE LA NOCIÓN DE CONVENCION

<b>I. PRECONVENCIONES: UN FRAGMENTO DEL TRASFONDO,</b> por Bruno CELANO .....	25
1. INTRODUCCIÓN.....	25
2. LA PALABRA «CONVENCION»: ALGUNOS SIGNIFICADOS...	26
3. CONVENCION: UNA FAMILIA DE CONCEPTOS .....	27
4. PRECONVENCIONES: ALGUNOS EJEMPLOS .....	29
5. ARGUMENTOS (I): INDUCCION, PROMINENCIA, PROYECCION.	36
6. ARGUMENTOS (II): SEGUIR UNA REGLA .....	42
7. ARGUMENTOS (III): EL TRASFONDO DE LA INTENCIONA- LIDAD .....	45
8. CONCLUSIONES: NATURALEZA Y CONVENCION .....	48
9. BIBLIOGRAFIA .....	49
<b>II. CONVENCION Y NORMATIVIDAD: UNA VISION ESCÉPTI- CA,</b> por Verónica RODRIGUEZ-BLANCO.....	53
1. INTRODUCCION.....	53
2. EL MODELO DE CONVENCIONES DE MARMOR O UN IN- TENTO FALLIDO DE DEMARCCACION .....	55

	<u>Pág.</u>
3. UN DIAGNÓSTICO ALTERNATIVO.....	60
4. LAS CONVENCIONES PROFUNDAS COMO REALIZACIÓN DE UNA NORMATIVIDAD SUBYACENTE .....	62
5. CONCLUSIONES.....	64
6. BIBLIOGRAFÍA.....	64

## SEGUNDA PARTE

### CONVENCIÓN Y REGLA DE RECONOCIMIENTO

<b>III. CONVENCIONES, RAZONES Y DERECHO</b> , por Andrei MARMOR .	67
1. INTRODUCCIÓN.....	67
2. EL SURGIMIENTO DEL CONVENCIONALISMO JURÍDICO ....	68
3. CONVENCIONES CONSTITUTIVAS.....	77
4. BIBLIOGRAFÍA.....	87
<b>IV. LA REGLA DE RECONOCIMIENTO COMO CONVENCIÓN CONSTITUTIVA</b> , por Jorge L. RODRÍGUEZ .....	89
1. INTRODUCCIÓN.....	89
2. CONVENCIONES Y RAZONES.....	92
3. ¿CONVENCIONES CONSTITUTIVAS? .....	97
4. LA REGLA DE RECONOCIMIENTO COMO CONVENCIÓN CONSTITUTIVA .....	101
5. SALVANDO LA REGLA DE RECONOCIMIENTO COMO REGLA CONSTITUTIVA .....	109
6. BIBLIOGRAFÍA.....	115
<b>V. ¿POR QUÉ LA REGLA DE RECONOCIMIENTO ES UNA CONVENCIÓN?</b> , por Josep M. VILAJOSANA .....	119
1. INTRODUCCIÓN.....	119
2. LA CONVENCIONALIDAD DE LA REGLA DE RECONOCIMIENTO.....	120
2.1. Convención.....	121
2.1.1. Un regreso finito .....	122
2.1.2. Un círculo virtuoso .....	123
2.2. La dimensión constitutiva de las convenciones .....	128
3. RESPUESTAS A POSIBLES OBJECIONES.....	130
3.1. La normatividad de la regla de reconocimiento .....	130

	Pág.
3.2. Convenciones y principios .....	133
3.3. Convención y desacuerdos .....	135
3.4. La arbitrariedad de una regla de reconocimiento convencional...	137
3.5. La supuesta banalidad de la tesis convencionalista .....	139
4. BIBLIOGRAFÍA .....	141
<b>VI. CONVENCIONES COOPERATIVAS, REGLA DE RECONOCIMIENTO Y PRÁCTICAS INSTITUCIONALES, por Rodrigo SÁNCHEZ BRÍGIDO .....</b>	<b>143</b>
1. INTRODUCCIÓN .....	143
2. LA IDEA DE UNA CONVENCIÓN COORDINATIVA Y LA ESTRATEGIA INICIAL DEL CONVENCIONALISMO JURÍDICO ...	146
3. LA VERSIÓN SOFISTICADA DE POSTEMA Y LAS CONVENCIONES COOPERATIVAS .....	148
4. LAS CONVENCIONES COOPERATIVAS Y LA REGLA DE RECONOCIMIENTO .....	153
5. LAS OBJECIONES Y LAS RÉPLICAS DE POSTEMA .....	154
5.1. La idea de obligación .....	154
5.2. Obligaciones incondicionales .....	155
6. BALANCE DE LAS RÉPLICAS .....	157
6.1. La obligatoriedad de la regla de reconocimiento .....	158
6.2. El modelo de Postema reconstruido .....	159
6.3. Los inconvenientes .....	159
7. CONCLUSIONES .....	163
8. BIBLIOGRAFÍA .....	164
<b>VII. OBLIGACIÓN Y PRÁCTICA SOCIAL, por Nicos STAVROPOULOS...</b>	<b>167</b>
1. HART SOBRE LA OBLIGACIÓN .....	167
2. PRETENSIONES MORALES .....	175
3. CONTENIDO Y FUERZA .....	184
4. BIBLIOGRAFÍA .....	185

### TERCERA PARTE

## CONVENCIÓN E INTERPRETACIÓN JURÍDICA

<b>VIII. CONVENCIONES E INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL, por Federico J. ARENA .....</b>	<b>189</b>
1. INTRODUCCIÓN .....	189

	<u>Pág.</u>
2. ESCEPTICISMO FRENTE A COGNITIVISMO EN LA INTERPRETACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN.....	190
3. PERSIGUIENDO LAS CONVENCIONES .....	192
4. CONSTITUCIÓN Y CONVENCIONES.....	196
4.1. Texto constitucional y convenciones de coordinación .....	196
4.2. Convenciones constitutivas e interpretación constitucional.....	198
5. EL RENDIMIENTO DE LAS CONVENCIONES INTERPRETATIVAS.....	200
5.1. La Corte Suprema de Justicia argentina .....	202
5.2. El Tribunal Constitucional español .....	204
5.3. Corte Costituzionale italiana .....	206
6. LA CUESTIÓN HERMENÉUTICA.....	207
6.1. El discurso de los jueces.....	207
6.2. La alternativa del error .....	210
6.3. La alternativa cuasirrealista.....	211
7. CONCLUSIONES.....	213
8. BIBLIOGRAFÍA.....	214
<b>IX. LAS NUEVAS TEORÍAS DE LA REFERENCIA Y EL CONVENCIONALISMO JURÍDICO, por Lorena RAMÍREZ LUDEÑA .....</b>	<b>217</b>
1. INTRODUCCIÓN.....	217
2. ¿QUÉ SON LAS NUEVAS TEORÍAS DE LA REFERENCIA? .....	217
3. LOS COMPROMISOS ESENCIALISTAS .....	224
4. LAS NUEVAS TEORÍAS DE LA REFERENCIA Y EL DERECHO..	233
5. CONCLUSIONES.....	240
6. BIBLIOGRAFÍA.....	241
<b>X. LA INTERPRETACIÓN DE LOS PLANES, por Scott SHAPIRO .....</b>	<b>243</b>
1. INTRODUCCIÓN.....	243
2. LITERALISMO FRENTE A PROPÓSITOS .....	244
3. LA TEORÍA DE LOS PLANES APLICADA A LA METAINTERPRETACIÓN.....	246
3.1. Quién es quién en la metainterpretación .....	246
3.2. La economía de la confianza .....	248
3.3. La importancia del rol .....	249
4. ESPECIFICACIÓN.....	251
5. EXTRACCIÓN .....	253

	<u>Pág.</u>
5.1. La extracción como explicación.....	253
5.2. Juicios absolutos frente a relativos.....	255
5.3. Juicios generales frente a particulares.....	256
5.4. Alcance de la extracción.....	257
5.5. Síntesis.....	258
5.6. Objetivos.....	261
6. EVALUACIÓN.....	262
6.1. Las relaciones entre la confianza y la discreción.....	263
6.2. Discreción, texto y propósito.....	266
6.3. Literalismo cínico frente a ambicioso.....	270
7. LA COMPETENCIA.....	271
8. LA POSIBILIDAD DE DESACUERDOS TEÓRICOS.....	276
8.1. Una revisión de la pena de muerte.....	279
9. BIBLIOGRAFÍA.....	281