

Derecho consuetudinario y memoria.  
Práctica jurídica y costumbre en Castilla y León (siglos XI-XIV)

Paola Miceli

UNIVERSIDAD CARLOS III DE MADRID

2012



## ÍNDICE

Agradecimientos .....	13
INTRODUCCIÓN .....	17
TRAS LAS HUELLAS DE LA COSTUMBRE	
1. LA HISTORIA MODERNA DE UN CONCEPTO .....	27
I. La costumbre y la ilusión iusnaturalista .....	27
1. <i>La Escuela Histórica y sus efectos</i> .....	27
2. <i>Los efectos en la historiografía hispánica</i> .....	32
3. <i>La Edad Media y la utopía del jusnaturalismo</i> .....	39
II. La historia social: costumbre y mentalidad campesina .....	42
III. La crítica del iusnaturalismo y sus consecuencias para una historia de la costumbre .....	53
1. <i>Costumbre y renovación intelectual del siglo XII</i> .....	55
a. Derecho consuetudinario y aculturación .....	61
b. <i>Jus consuetudinarium</i> y retórica .....	65
2. <i>Las producciones en el ámbito hispánico</i> .....	68
2. LA COSTUMBRE EN CASTILLA Y LEÓN .....	73
I. Los fueros y privilegios de fines del siglo XII .....	75
1. <i>Castilla</i> .....	75
2. <i>León</i> .....	80
a. <i>Consuetudines</i> .....	82
a.1. La interpretación en clave mutacionista .....	
a.2. Las <i>consuetudines</i> y los prejuicios de monjes e historiadores .....	83
a.3. <i>Consuetudo</i> en los Códigos de la Antigüedad tardía ...	87
a.4. <i>Mala consuetudo</i> en la concepción cristiana de la costumbre .....	89
b. <i>Usus</i> .....	91
c. <i>Mos</i> .....	92

3. <i>Los fueros de León y Castilla a fines del siglo XII: algunas conclusiones</i> . . . . .	94
4. <i>El anacronismo de los investigadores</i> . . . . .	95
II. Un nuevo sentido para la <i>consuetudo</i> . . . . .	99
3. LA RECUPERACIÓN DEL DERECHO ROMANO Y LA INVENCION DEL <i>JUS CONSUETUDINARIUM</i> . . . . .	107
I. Costumbre y retórica romana . . . . .	112
II. La invención del concepto . . . . .	117
1. <i>Consuetudo: ¿factum o jus?</i> . . . . .	119
2. <i>Tacitus consensus y voluntas populi</i> . . . . .	122
3. <i>Scriptum, non scriptum</i> . . . . .	123
4. <i>El tiempo de la costumbre</i> . . . . .	128
5. <i>Costumbre contra ley</i> . . . . .	129
III. La <i>consuetudo</i> en la tradición jurídica hispánica . . . . .	131

COSTUMBRE Y MEMORIA.  
DESANDANDO UNA RELACIÓN MÍTICA

4. RECUERDO O MEMORIA LEGAL: EL TIEMPO DE LA COSTUMBRE . . . . .	141
I. Acerca del abordaje de la práctica judicial en la Edad Media . .	143
II. El tiempo en los conflictos medievales . . . . .	146
1. <i>La medida del tiempo: el conflicto de Oña contra Frías</i> . . .	146
2. ¿Memoria comunal o memoria legal?: tiempo y memoria en los conflictos . . . . .	152
III. Significado y enunciados: una conclusión para el conflicto . .	163
5. LA INVENCION DE LA TRADICION: LA TERRITORIALIZACION DE LA <i>CONSUE-TUDO</i> . . . . .	167
I. Costumbre y tierra en la documentación foral . . . . .	167
1. <i>Instrumentalidad de la tierra y formación de la comunidad de habitantes</i> . . . . .	171
2. <i>La memoria afincada en la tierra y la capacidad performativa del texto jurídico</i> . . . . .	176
a. Construcción de una memoria de la obligación común . . .	177

II. Costumbre, tierra y propiedad en los conflictos castellanos . .	183
1. <i>La usurpación del uso</i> . . . . .	185
2. ¿Propiedad en estado práctico? Acerca de la descosificación de los bienes . . . . .	188
III. Tierra, costumbre y memoria . . . . .	193
6. DAR MEMORIA: LA ESCRITURA DE LA NORMA Y LA COSTUMBRE . . . . .	195
I. Un salto interpretativo: <i>¿jus non scriptum</i> como derecho oral?	200
II. La escritura y su otro . . . . .	204
1. <i>La escritura como representación</i> . . . . .	206
2. <i>La escritura como práctica instituyente</i> . . . . .	209
III. La escritura de la norma en la Edad Media . . . . .	212
7. LA COSTUMBRE, <i>VOX POPULI</i> . . . . .	227
I. La doctrina medieval de la <i>voluntas populi</i> . . . . .	228
II. El derecho consuetudinario como derecho popular . . . . .	244
III. El paradigma antropológico y la “cultura popular” . . . . .	246
IV. La asimilación entre derecho popular y mentalidad campesi- na . . . . .	248
CONCLUSIONES . . . . .	255
I. El modelo de “las dos edades de la costumbre” . . . . .	257
II. Costumbre y memoria . . . . .	263
III. El discurso jurídico y el mundo . . . . .	266
BIBLIOGRAFÍA . . . . .	269