

ÓSCAR MEJÍA QUINTANA

# LEGITIMIDAD, VALIDEZ Y EFICACIA

Prolegómenos para una reconstrucción del estatuto  
epistemológico de la filosofía del derecho



EDITORIAL TEMIS S. A.  
Bogotá - Colombia  
2013



# ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Del autor .....	IX
Prólogo .....	XI
Reconocimiento .....	XVVII

## INTRODUCCIÓN

### EL PROBLEMA "TRILEMÁTICO" DE LA FILOSOFÍA PRÁCTICA Y LAS CIENCIAS SOCIALES EN COLOMBIA

1. Trifurcación de la filosofía práctica.....	1
2. Legitimidad, validez y eficacia de las ciencias sociales en Colombia .....	4
A) El problema de la legitimidad: la crisis del régimen bipartidista .....	5
B) El problema de la validez: crítica del constitucionalismo colombiano ....	10
a) El autoritarismo neoliberal .....	32
b) Violencia y reforma constitucional .....	38
C) El problema de la eficacia: crisis y construcción de sociedad .....	44
3. Plan de trabajo .....	52
A) La relación problemática entre legitimidad, validez y eficacia .....	53
B) Rawls y el problema de la legitimidad .....	56
a) Comunitarismo y legitimidad .....	57
b) Marxismo analítico y eficacia .....	58
C) Luhmann y el problema de la validez .....	59
D) Reconstrucción normativa de la relación trilemática .....	60

## CAPÍTULO I

### LA RELACIÓN PROBLEMÁTICA ENTRE LEGITIMIDAD, VALIDEZ Y EFICACIA

Introducción .....	65
1. El problema de la legitimidad .....	70
A) Dominación y legitimidad tradicional .....	70
B) Dominación y legitimidad racional .....	71
C) El pacto de interesados .....	74
2. El problema de la validez.....	77
A) La validez analítica del derecho .....	77
B) La validez empírica del derecho .....	83
C) La polémica entre Kelsen y Hart .....	88

	PÁG.
3. El problema de la eficacia .....	93
A) Sistema social y eficacia funcional .....	93
B) El giro hacia la sociedad posmoderna .....	94
C) Legitimidad performativa .....	97
Conclusión .....	99

## CAPÍTULO II

### EL PARADIGMA CONSENSUAL EN LA TEORÍA DE JOHN RAWLS Y EL PROBLEMA DE LA LEGITIMIDAD

Introducción .....	105
1. Momento dialógico-moral y legitimidad .....	108
A) El procedimiento de consensualización .....	108
B) Legitimidad y principios de justicia .....	112
2. Momento consensual-contractual y validez .....	114
A) Concepción política de la justicia .....	114
B) El consenso entrecruzado .....	115
C) Los esenciales constitucionales .....	117
3. Momento social-contextual y eficacia .....	118
A) Disenso y equilibrio reflexivo .....	118
Conclusión .....	120

## EXCURSO I

### LA CRÍTICA COMUNITARISTA Y LA TRADICIÓN: LA VALIDEZ Y LA EFICACIA REDUCIDAS A LEGITIMIDAD

Introducción .....	123
1. El debate liberal-comunitarista .....	126
2. Aristotelismo y nearistotelismo .....	132
A) Ética de las virtudes .....	132
B) La reivindicación nearistotélica .....	133
3. MacIntyre y la crítica al proyecto ilustrado .....	135
A) La virtud como legitimidad .....	135
a) Inconmensurabilidad del discurso moral .....	135
b) Sentido de las virtudes .....	137
c) Tradición, virtud y justicia .....	138
B) La tradición como legitimidad .....	139
a) El conflicto de tradiciones .....	139
b) La ficción de la universalidad .....	142
Conclusión .....	145

EXCURSO 2

EL MARXISMO ANALÍTICO Y LA LIBERTAD REAL:  
LEGITIMIDAD Y VALIDEZ REDUCIDAS A EFICACIA

	PÁG.
Introducción .....	147
1. La filosofía política posrawlsiana: el marxismo analítico .....	150
2. Justicia y legitimidad .....	156
A) Neoliberalismo, libertad y justicia .....	156
B) "Maximización" de la libertad .....	157
C) Hacia una teoría normativa del pluralismo democrático .....	159
3. Libertad real y eficacia .....	162
A) Capitalismo, socialismo y libertad .....	162
B) Mayor ingreso básico sostenible .....	166
C) Diversidad y trabajo .....	167
D) Explotación y libertad real .....	171
E) ¿Capitalismo o socialismo? .....	173
4. Estado de bienestar y validez .....	176
Conclusión .....	180

CAPÍTULO III

EL PARADIGMA AUTOPOIÉTICO EN LA TEORÍA  
DE NIKLAS LUHMANN Y EL PROBLEMA DE LA VALIDEZ

Introducción .....	185
1. Positividad y validez de autorreferencia .....	189
A) Derecho y diferenciación sistémica .....	189
B) Validez, legitimidad y eficacia .....	194
C) Derecho positivo y autopoiesis .....	200
2. Autopoiesis y dogmática .....	202
A) Dogmática y derecho .....	202
B) Dilemas de la dogmática .....	203
C) Proyecciones de la dogmática .....	207
3. La política y la moral como sistemas autopoieticos .....	209
A) La política como sistema .....	209
B) La moral como sistema .....	213
Conclusión .....	216

CAPÍTULO IV

EL PARADIGMA DISCURSIVO EN LA TEORÍA  
DE JÜRGEN HABERMAS Y LA PROBLEMATIZACIÓN  
DE LAS RELACIONES ENTRE LEGITIMIDAD, VALIDEZ Y EFICACIA

Introducción .....	219
--------------------	-----

	PÁG.
1. Teoría de la crisis de legitimidad .....	226
A) Integración social e integración sistémica .....	226
B) Sociedad y proceso de diferenciación .....	228
C) Crisis de legitimidad .....	229
2. Teoría de la acción comunicativa .....	232
A) Diagnóstico del proceso de racionalización .....	232
a) Legitimidad legal-racional .....	232
b) Desaparición de la sociedad tradicional .....	238
c) La colonización del mundo de la vida .....	241
B) Reconstrucción normativa de la legitimidad .....	246
a) Reconstrucción racional del lenguaje .....	246
b) Ética discursiva .....	247
c) Debilidad de la estrategia comunicativa .....	249
C) La crítica de Robert Alexy .....	251
3. La tensión entre legalidad y legitimidad .....	255
A) Deformalización del derecho moderno .....	255
B) Derecho y relegitimación procedimental .....	257
C) Soberanía popular como condición de legitimidad .....	261
4. Teoría discursiva del Estado democrático de derecho .....	265
A) Estado democrático de derecho y legitimidad .....	266
a) El modelo de democracia deliberativa .....	266
b) Sociedad civil y opinión pública .....	272
B) Estado democrático de derecho y validez .....	278
a) El sistema de derechos .....	278
b) Poder comunicativo y poder administrativo .....	285
c) El tribunal constitucional .....	290
C) Estado democrático de derecho y eficacia: integración funcional e integración social .....	297
Conclusión .....	304

## CAPÍTULO V

### CONCLUSIONES PROVISIONALES: RECONSTRUCCIÓN INTEGRAL DE LOS CONCEPTOS DE LEGITIMIDAD, VALIDEZ Y EFICACIA Y SU INTERDEPENDENCIA RECÍPROCA

1. Reconstrucción integral de la legitimidad .....	314
A) Legitimidad prejurídico-política y legitimación .....	315
B) Legitimidad jurídico-política y validez .....	317
C) Legitimidad posjurídico-política y eficacia .....	318
2. Reconstrucción integral de la validez .....	321
A) Derecho y racionalidad sistémica .....	321
B) Complejidad social, derecho y sistema .....	323
C) La validez como legitimidad y eficacia sistémicas .....	328

3. Reconstrucción integral de la relación entre legitimidad, validez y eficacia	336
A) El principio discursivo como fundamento de la legitimidad .....	336
B) El paradigma discursivo-procedimental como fundamento de la validez	344
C) El Estado democrático de derecho como fundamento de eficacia .....	352

## CONCLUSIÓN

ELEMENTOS PARA UNA RECONSTRUCCIÓN DEL ESTATUTO  
EPISTEMOLÓGICO DE LA FILOSOFÍA DEL DERECHO

1. Sinopsis .....	361
2. Descentración de la filosofía del derecho .....	375
A) El republicanismo .....	375
B) La crítica republicana a Rawls, Habermas y Luhmann .....	377
3. El Estatuto epistemológico de la filosofía del derecho .....	392
A) La disputa con el contractualismo .....	392
B) Entre la validez y la sospecha .....	394
C) Positivismo y teoría jurídica .....	396
D) Desdibujamiento de la filosofía del derecho .....	399
a) El paradigma autopoietico .....	399
b) El paradigma interpretativo .....	401
E) Filosofía de la justicia .....	402
F) Filosofía del derecho y discurso .....	403
a) Validez triádica del derecho .....	403
b) Los estudios críticos del derecho .....	404
c) Filosofía discursiva del derecho .....	407
G) Reconstrucción del estatuto epistemológico .....	411
a) La dimensión analítica .....	412
b) La dimensión explicativa .....	414
c) La dimensión normativa .....	415
Epílogo .....	419
Bibliografía .....	425
Índice de autores .....	449