

Lecciones de hermenéutica jurídica

Séptima edición

Óscar José Dueñas Ruiz



1.1.4.	¿Fueron mejores las influencias anteriores en el desarrollo jurídico hispanoamericano?	28
1.2.	El acceso a la justicia y sus variantes	31
1.2.1.	¿Es el derecho reclamable, el que tiene sentido? ..	31
1.2.2.	¿El acceso a la administración de justicia es un derecho?	34
1.2.2.1.	¿Qué es el principio <i>pro actione</i> ?	35
1.2.2.2.	¿En qué consiste el acceso a la justicia, en su vertiente de derecho a la jurisdicción?	36
1.2.2.3.	¿En qué consiste el acceso a la justicia, en su vertiente de derecho de acceso al recurso?	37
1.2.2.4.	¿Qué es el acceso a la justicia, en su vertiente de la pronta resolución?	37
1.2.3.	¿La prevalencia del derecho material es objetivo del acceso a la justicia?	38

Capítulo 2

2.	La hermenéutica	45
2.1.	Interpretar e interpretación	45
2.1.1.	¿Aplicar la norma es igual a interpretarla?	45
2.1.2.	¿Interpretar es lo mismo que interpretación?	46
2.1.3.	¿Qué se entiende por hermenéutica?	47
2.1.3.1.	¿Han existido varias visiones de la hermenéutica?	48
2.1.4.	¿Qué es el círculo hermenéutico?	51
2.1.4.1.	¿En qué consiste el diálogo hermenéutico?	52
2.1.4.2.	¿Pueden existir varios niveles hermenéuticos?	53
2.1.4.3.	¿Cuáles dificultades tienen los niveles?	54
2.1.5.	¿Qué es la interpretación auténtica?	55
2.1.6.	¿Cuál es la interpretación judicial?	56

2.1.7.	¿Qué es la epistemología?.....	58
2.1.7.1.	¿Por qué lo epistemológico ayuda a la hermenéutica de segundo nivel?.....	60
2.1.8.	¿Darle carácter obligatorio a la hermenéutica de primer orden (jurisprudencia) fortalece el activismo judicial, pero vuelve estático el derecho?.....	61
2.1.8.1.	¿El “activismo judicial” de los productores de jurisprudencia puede derivar en neo-institucionalismo?.....	62
2.1.9.	¿Si la hermenéutica de primer grado tiene carácter fundamental, se torna obligatoria?	68
2.1.10.	¿La hermenéutica de segundo grado, como resultado metodológico, ayuda a mantener dinámica a la jurisprudencia?.....	71
2.1.10.1.	¿Por qué es necesaria la dialéctica en la hermenéutica?.....	75
2.1.10.2.	Además de la dialéctica, ¿en la hermenéutica también juega la teoría de la argumentación?.....	77
2.1.10.3.	¿En qué consiste la teoría de la ponderación?.....	78
2.1.10.4.	¿Es necesario tener como panacea a la argumentación y a la ponderación?	79
2.2.	La lógica en el proceso de interpretar	81
2.2.1.	¿Para interpretar es indispensable la lógica?	81
2.2.1.1.	¿Qué es la lógica formal?	82
2.2.2.	¿Cómo se explica la supremacía de la forma en el <i>Gestalt theorie</i> ?	83
2.2.3.	¿Qué es una proposición jurídica?	84
2.2.3.1.	¿Se puede diferenciar entre normas y proposiciones normativas?	85
2.2.3.2.	¿Qué se entiende por lógica de las normas?	86

2.2.3.3.	Si el neopositivismo no busca la verdad, entonces ¿para qué sirve?	88
2.2.4.	¿Es conveniente apelar a diversas lógicas?	89
2.2.4.1.	¿Sirve la lógica dialéctica?	92
2.2.4.2.	¿Se puede ir contra la lógica clásica en el instante de interpretar?	93
2.2.5.	¿Qué es racionalidad y razonabilidad?	94
2.2.5.1.	¿Qué es el <i>test de razonabilidad</i> ?	95
2.3.	La ideología: telón de fondo en el proceso hermenéutico ..	98
2.3.1.	¿Qué es la ideología?	98
2.3.2.	¿Existe relación entre la estructura económica y la ideología?	99
2.3.3.	¿El garantismo judicial puede escapar a la ideología?	100
2.3.3.1.	¿En un Estado Social de Derecho, puede ser criterio de orientación jurídica el costo económico de una decisión judicial?	101
2.3.4.	¿Cómo se expresa la ideología?	102
2.3.4.1.	¿Cómo se refleja la ideología en la interpretación jurídica?	103
2.3.5.	¿Puede cuestionarse la ideología predominante al interpretarse una norma?	104
2.3.6.	¿Qué problemática tienen los preconceptos en la comprensión de la norma jurídica?	105
2.3.7.	¿Debe influir en la interpretación, la ideología propia del Estado Social de Derecho?	107
2.3.8.	¿La política y la ideología inciden en la jurisprudencia?	111
2.3.9.	¿El humanismo incide en la interpretación?	111

Capítulo 3

3.	Hermenéutica de primer orden, interpretación de la norma	115
3.1.	Métodos de interpretación	115

3.1.1.	¿En qué consisten los llamados métodos de interpretación?	115
3.1.1.1.	¿Por qué el lenguaje es tan importante?	119
3.2.	Signos y criterios básicos para interpretar	120
3.2.1.	¿Cuáles son los signos interpretativos según William Blackstone?	120
3.2.2.	¿Cuáles son los criterios para interpretar?	121
3.2.3.	¿Qué es la coherencia dinámica?.....	122
3.2.3.1.	¿La coherencia dinámica, contribuirá o no, para lograr un orden justo y el respeto a los DESC?	123
3.3.	Principios interpretativos	125
3.3.1.	¿Es conveniente en la interpretación aplicar principios?	125
3.3.2.	¿En qué consiste el principio de la interpretación favorable?.....	126
3.3.2.1.	¿Cuándo operan la interpretación extensiva y la restrictiva?.....	127
3.3.3.	¿Qué es la interpretación por vía prejudicial?	127
3.3.4.	¿La analogía es un principio de interpretación?....	129
3.3.5.	¿Qué se entiende por principios generales de derecho?.....	130
3.3.5.1.	¿Por qué los principios han ingresado a la Constitución?	131
3.3.6.	¿Cuáles son los principios de interpretación según el profesor Luchaire?	133
3.3.6.1.	¿Qué se entiende por unidad de vocabulario?.....	133
3.3.6.2.	¿Qué es la teoría del efecto útil?.....	134
3.3.6.3.	¿A qué se denomina recurso al contexto?.....	134
3.3.6.4.	¿Cuál es el principio de “en función de la materia”?	134
3.3.7.	¿En qué consisten los usos jurídicos?	135

3.3.8.	¿Existen principios específicos para la interpretación en el derecho administrativo?	135
3.3.9.	¿Cuáles son los principios específicos de interpretación en el derecho penal?	136
3.3.10.	¿Cuáles son los principios específicos de interpretación en el derecho laboral y en la seguridad social?	137
3.3.11.	¿Qué se entiende por principios constitucionales?	138
3.4.	Reglas de interpretación	139
3.4.1.	¿Para interpretar correctamente basta con aplicar las reglas?	139
3.4.2.	Sobre interpretación, ¿qué se planteó en Colombia?	140
3.4.2.1.	¿Cuáles artículos de la Ley 153 de 1887 se refieren específicamente a principios mas no a reglas?	142
3.4.2.2.	¿Cuáles artículos son propiamente reglas de interpretación?	143
3.4.2.3.	¿Cuáles artículos se refieren a aspectos procesales?	144
3.4.2.4.	¿Cómo se reglamentaba el debido proceso, en lo penal?	144
3.4.2.5.	¿Existen reglas en otros textos normativos?	145
3.5.	Interpretación proveniente de la aplicación de la ley en el tiempo	146
3.5.1.	¿Es preferible la retroactividad o la irretroactividad de las normas?	146
3.5.2.	¿Por qué se dice que debe existir seguridad jurídica en la aplicación de la ley en el tiempo?	147

3.5.3.	¿Para qué sirve el principio de legalidad en la vigencia temporal de la ley?	147
3.5.4.	¿La naturaleza de la norma jurídica influye en la aplicación temporal?	148
3.5.5.	¿El respeto a la dignidad humana impide la retroactividad?	148
3.5.6.	¿El principio de culpabilidad incide en la retroactividad?	149
3.5.7.	¿La teoría del hecho jurídico cumplido, cómo influye en la aplicación temporal?	149
3.5.8.	¿El respeto a la autonomía de la voluntad cómo se aprecia en la retroactividad?	149
3.5.9.	¿Qué significa el respeto a los derechos adquiridos?	150
3.5.10.	¿Es la retroactividad una excepción?	152
3.5.10.1.	¿En qué consiste la retroactividad absoluta?	153
3.5.10.2.	¿En qué consiste la retroactividad de grado medio?	153
3.5.10.3.	¿Qué es la retroactividad atenuada?	153
3.5.10.4.	¿Qué es la retroactividad <i>in bonus</i> ?	154
3.5.11.	¿Qué es la ultractividad?	154
3.5.12.	¿Qué es derogación expresa y derogación tácita?	155
3.5.13.	¿La modificación expresa de un texto normativo puede afectar proposiciones de otras normas?	156
3.5.14.	¿Por qué existe dificultad para el manejo de la ley en el tiempo?	156
3.6.	Un principio actual: la interpretación iluminada por la Constitución	157
3.6.1.	¿Qué es la interpretación conforme a la Constitución?	157
3.6.1.1.	¿El derecho se constitucionalizó?	158
3.6.2.	La constitucionalización del derecho, ¿habilita la existencia de reglas jurisprudenciales?	160

3.6.3.	¿La interpretación de la Constitución es diferente a la interpretación de otra norma jurídica?	160
3.6.4.	¿Cómo es la interpretación de los derechos con arreglo a normas internacionales?	162
3.6.4.1.	¿En qué consisten los estándares internacionales?	164

Capítulo 4

4.	Hermenéutica de segundo grado, el observador de la jurisprudencia	169
4.1.	La jurisprudencia	169
4.1.1.	¿La jurisprudencia puede ser un objeto del conocimiento?.....	169
4.1.2.	¿Qué se entiende por parte resolutive en una sentencia?	170
4.1.2.1.	¿Cuáles son los efectos de la parte resolutive en las sentencias?	170
4.1.2.1.1.	¿Cuáles son los efectos de la parte resolutive de las sentencias de constitucionalidad?	173
4.1.3.	¿Cómo se construye la parte motiva?	176
4.1.3.1.	¿Qué es <i>obiter dicta</i> ?	177
4.1.3.2.	¿Qué es <i>ratio decidendi</i> ?	177
4.1.4.	¿Debe existir igualdad en la interpretación de la norma?.....	180
4.1.4.1.	¿Los órganos límite pueden modificar su propia jurisprudencia?	185
4.1.4.2.	¿Ha surgido una tercera vía en Colombia?	186
4.1.5.	¿En que consiste el <i>leading case</i> ?	187
4.1.6.	¿Se puede afirmar que la interpretación válida es la jurisprudencial?	187
4.1.7.	¿Cuál es la fuerza real de la parte motiva?	189

4.2.	Cultura del precedente	192
4.2.1.	¿Cuándo se emplea el método inductivo?	192
4.2.1.1.	¿La jurisprudencia analítica es resultado del método inductivo?	194
4.2.1.2.	¿La desconfianza en la legislación es lo mismo que menosprecio a la Ley?	196
4.2.1.3.	¿La ideología impregna la jurisprudencia analítica?	196
4.2.2.	¿Cuáles elementos justifican el valor vinculante de la <i>ratio decidendi</i> en la jurisprudencia analítica?	199
4.2.3.	¿Cuál es la manera de trabajar el precedente?	200
4.2.3.1.	¿Precedente es solamente conocer el antecedente?	201
4.2.4.	¿Hay necesidad de depurar la información?	203
4.2.5.	¿Cuáles son las sentencias relevantes?	204
4.2.5.1.	¿Algunas jurisprudencias relevantes son vinculantes en materia constitucional?	206
4.2.6.	¿El resultado jurisprudencial es un nuevo texto normativo?	209
4.2.6.1.	¿Qué se entiende por doctrina constitucional?	214
4.2.6.2.	¿Qué es derecho viviente?	215
4.2.7.	¿Tiene incidencia el estructuralismo en la cultura del precedente?	215
4.3.	Los observadores de la jurisprudencia	219
4.3.1.	¿Un proceso investigativo contribuye a interpretar la jurisprudencia?	219
4.3.2.	¿Qué es el revisionismo?	220
4.3.3.	¿Cuál puede ser la manera de observar una jurisprudencia?	221
4.3.4.	¿Cómo actúan los "observadores" en la hermenéutica de segundo grado?	224

4.3.5. ¿Cuál es en resumen, la tarea hermenéutica del observador?	226
4.3.6. ¿El observador puede elaborar metodológicamente proposiciones jurídicas referentes al precedente?	227

Capítulo 5

5. Síntesis de temas hermenéuticos	235
5.1. Repaso de algunos temas hermenéuticos (al margen del orden desarrollado en el libro)	235
A. Puntos de apoyo.....	235
B. Reglas, principios y métodos para interpretar	235
C. El dilema de la decisión judicial	236
D. La ideología.....	238
E. El intérprete de la norma y el observador de la jurisprudencia.....	241
Bibliografía.....	251