

JAN-R. SIECKMANN

La teoría del derecho de Robert Alexy

Análisis y crítica



Universidad Externado de Colombia

CONTENIDO

PRÓLOGO	15
CAPÍTULO PRIMERO	
LA TEORÍA DISCURSIVA DEL DERECHO	17
I. Introducción	17
II. Fundamentos de la teoría del discurso	20
1. La pretensión universalista	22
2. La función crítica	23
3. El consenso como criterio de verdad o corrección	25
4. Los presupuestos comunicativos	28
III. La teoría del discurso de Alexy	30
1. La teoría del discurso práctico general	31
2. La fundamentación de las reglas del discurso	34
3. La institucionalización del discurso	39
4. Discusión	40
IV. La teoría de la argumentación jurídica	43
1. La tesis del "caso especial"	43
2. La superioridad del modelo discursivo de la interpretación jurídica	47
2.1. Los modelos deductivo, decisorio, hermenéutico y coherentista	47
2.2. El modelo discursivo	51
2.3. Discusión	52
V. Conclusión	54

CAPÍTULO SEGUNDO

LA "PRETENSIÓN DE CORRECCIÓN"	55
I. Introducción	55
II. La concepción de Alexy de la pretensión de corrección	57
III. Objeciones y defensas	58
1. Aserciones en el discurso normativo	59
2. Diferentes concepciones de la corrección	62
3. El contenido de la pretensión de corrección	67
4. La necesidad de la pretensión de corrección	70
5. Implicaciones generales de la pretensión de corrección	74
IV. Conclusión	76

CAPÍTULO TERCERO

LA CONCEPCIÓN DEL DERECHO	79
I. La conexión entre derecho y moral	79
1. Argumentos no positivistas	80
1.1. El argumento de la injusticia	81
1.2. El argumento de los principios	82
1.3. El argumento de la pretensión de corrección	84
2. La tesis de la necesidad de una pretensión de corrección del derecho	85
2.1. Derecho y corrección	86
2.2. El argumento de Alexy	87
2.3. Críticas y objeciones	89
II. Positivismo y no-positivismo	98
1. Posiciones positivistas y no-positivistas	99
1.1. Tesis de separación y de separabilidad	99
1.2. Positivismo excluyente e incluyente; no-positivismo excluyente, incluyente y superincluyente	102
2. Problemas de la sistematización	102
III. La tesis de la doble naturaleza del derecho	105
1. La tesis de la naturaleza dual	107
2. Aclaraciones conceptuales: ¿cuál dualismo?	110

3.	La naturaleza dual del derecho	116
3.1.	La institucionalización de la razón	118
3.2.	Principios formales	120
3.3.	Autoridad legal	124
IV.	Conclusiones	126

CAPÍTULO CUARTO

LA CONCEPCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS	129
I. Introducción	129
II. El argumento de Alexy	131
1. El concepto de los derechos humanos	131
2. La fundamentación de los derechos humanos	133
2.1. La fundamentación explicativa o discursiva	133
2.2. La fundamentación expresiva o existencial	139
3. Derechos humanos y metafísica	140
III. Discusión	141
1. La plausibilidad de la justificación de los derechos humanos	142
2. La concepción de la autonomía	147
2.1. Autodeterminación vs. autolegislación	147
2.2. Argumentación autónoma	148
3. La fundamentación de la validez objetiva de las normas	154
3.1. Concepciones de la objetividad	154
3.2. Cómo establecer normas vinculantes	157
3.2.1. La fundamentación consensual	158
3.2.2. El criterio de la convergencia razonable	159
3.2.3. Objetividad como convergencia razonable	162
4. La justificación de los derechos humanos	165
4.1. Derechos humanos a priori y a posteriori	165
4.2. La relación de la justificación autónoma y la fundamentación alexyana	166
5. El tema de la metafísica	168
IV. Conclusión	171

CAPÍTULO QUINTO

EL CONCEPTO DE LOS PRINCIPIOS	173
I. Reglas y principios	173
II. Los principios como mandatos de optimización	179
III. Alternativas	183
1. Normas "pro tanto"	184
2. Normas "prima facie"	185
3. Normas incompletas	186
4. Normas categóricas	186
IV. Los principios como argumentos normativos	187
V. El deber ideal	196
1. La interpretación del deber ideal de Alexy	197
2. La crítica de Alexy de la concepción de argumentos normativos	201
VI. Conclusión	205

CAPÍTULO SEXTO

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMO PRINCIPIOS	207
I. La tesis de la conexión entre los derechos fundamentales y la teoría de los principios	208
1. Teoría de los principios y el principio de proporcionalidad	209
2. Principio de proporcionalidad y derechos fundamentales	211
3. Discusión	212
II. La validez necesaria de derechos fundamentales como principios	217
1. La validez moral de los principios	219
2. La validez jurídica de los principios	221
3. La validez jurídico-constitucional de los principios	226
3.1. Concepciones de la Constitución	228
3.2. La validez de los principios en el modelo de vinculación constitucional	230
3.3. La validez de los principios en el modelo de primacía constitucional	237
III. Conclusión	240

CAPÍTULO SÉPTIMO

LA CONCEPCIÓN DE LA PONDERACIÓN

Y LA "FÓRMULA DEL PESO"

	243
I. Introducción	243
II. Los elementos de la concepción de la ponderación de Robert Alexy	244
1. La ley de la colisión	244
2. La ley de la ponderación	248
3. La "fórmula del peso"	251
III. El modelo de la optimización	256
1. Un esquema	257
2. Optimalidad como criterio de ponderación	259
2.1. Optimalidad de Pareto	259
2.2. El peso relativo de los principios en conflicto	260
2.3. Resultados óptimos de ponderación	261
3. Pesos relativos abstractos	262
IV. Comparación y crítica de la "fórmula del peso"	265
1. Características matemáticas del modelo de la optimización	267
2. Diferencias del modelo de la optimización y la "fórmula del peso"	272
3. Una alternativa	279
V. Conclusión	281

CAPÍTULO OCTAVO

SUBSUNCIÓN Y PONDERACIÓN

	285
I. Introducción: la "fórmula del peso" como esquema inferencial	285
II. La estructura de la ponderación	287
1. Ponderación como aplicación de reglas	288
2. Ponderación autónoma	290
III. Justificación de juicios autónomos	292
1. El concepto de justificación	292
2. Tipos de justificación: inferencias, hechos, argumentos	295
3. La forma de los argumentos normativos	296

4. El impacto de los argumentos normativos	302
5. La justificación de los argumentos normativos	304
6. La justificación de juicios normativos	307
IV. Conclusión	310
CAPÍTULO NOVENO	
DERECHOS FUNDAMENTALES, DEMOCRACIA	
Y CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD	
I. Introducción	313
II. La concepción del control judicial de constitucionalidad de Alexy	318
1. La tesis de la representación argumentativa	319
2. La teoría de los márgenes de decisión	322
3. La concepción de los principios formales y la "segunda ley de la ponderación"	325
III. El problema de los principios formales	328
1. Un ejemplo: el fallo de la prohibición de fumar	328
2. El concepto de los principios formales	333
3. El contenido de los principios formales	335
4. La construcción de la ponderación de principios formales	338
IV. La delimitación de las competencias para ponderar	342
1. El criterio de la objetividad	343
2. Legitimación procedimental	346
3. Protección de derechos fundamentales	348
3.1. Intensidad de interferencia y de control	349
3.2. Niveles de control	351
3.3. Legitimidad de controlar	352
V. Conclusión	356
BIBLIOGRAFÍA	359
ÍNDICE ANALÍTICO	381