

**GENARO R. CARRIÓ**

Ex-Profesor Titular Investigador Adscripto al Instituto de Investigaciones  
Jurídicas "Ambrosio L. Gloja". Facultad de Derecho y Ciencias Sociales.  
Universidad Nacional de Buenos Aires. Profesor Honorario de la  
Universidad Nacional de Buenos Aires.

# **NOTAS SOBRE DERECHO Y LENGUAJE**

CUARTA EDICION  
CORREGIDA Y AUMENTADA  
*REIMPRESION*



**ABELEDOPERROT**

BUENOS AIRES

## INDICE

Prólogo a la primera edición .....	5
Prólogo a la segunda edición .....	7
Prólogo a la tercera edición .....	9
Prólogo a la cuarta edición .....	13

### I

## LENGUAJE, INTERPRETACION Y DESACUERDOS EN EL TERRENO DEL DERECHO

### PRIMERA PARTE

#### SOBRE LOS LENGUAJES NATURALES

I. — <i>Una situación simple y dos preguntas</i> .....	17
II. — <i>La primera pregunta: ¿Qué hizo Fulano al decir "X"?</i> .....	19
1. Sobre los usos del lenguaje .....	19
2. Sobre el llamado "significado emotivo" de las palabras ..	22
3. "Significado emotivo" bajo ropaje descriptivo .....	24
4. Sobre las discrepancias entre los juristas. Remisión .....	25
III. — <i>La segunda pregunta: ¿Qué quiere decir "X"?</i> .....	26
1. El uso de palabras generales .....	27
2. Ambigüedad .....	28
3. Vaguedad .....	31
4. La textura abierta del lenguaje .....	35
Notas y Comentarios .....	37

## SEGUNDA PARTE

## SOBRE LA INTERPRETACION EN EL DERECHO

I. — <i>Lenguaje jurídico y lenguaje natural</i> .....	49
1. Tesis .....	49
2. Una posible objeción .....	49
3. Contrarréplica .....	51
II. — <i>Casos típicos y casos marginales</i> .....	55
1. Distintos tipos de casos .....	55
2. Descubrir y adjudicar un sentido .....	56
3. Tres consecuencias .....	58
III. — <i>Dos tipos de uniformidad deformante</i> .....	61
1. La posición formalista .....	62
2. La reacción "realista" .....	64
IV. — <i>Dos críticas al formalismo</i> .....	66
1. Primera crítica: "Umbral" vs. "Zona de penumbra" ....	66
2. Segunda crítica: El carácter infinito de las combinaciones posibles y la regla o reglas de selección .....	69
V. — <i>Una crítica a formalistas y realistas</i> .....	70
Notas y Comentarios .....	73

## TERCERA PARTE

## SOBRE LOS DESACUERDOS ENTRE LOS JURISTAS

I. — <i>Generalidades: Recapitulación</i> .....	91
II. — <i>Distintos tipos de desacuerdos</i> .....	95
1. Seudo-disputas originadas en equívocos verbales .....	95
2. Seudo-desacuerdos de hecho en torno o proposiciones ana- líticas .....	97
3. Disputas sobre clasificaciones .....	98
4. Controversias sobre la "naturaleza jurídica de una institu- ción" .....	100
5. Controversias generadas por un desacuerdo valorativo en- cubierto .....	103
III. — <i>"Los jueces crean derecho"</i> (Examen de una polémica ju- rídica) .....	105

1. La controversia .....	105
2. ¿Es una cuestión de hecho? .....	106
3. ¿Es una cuestión puramente verbal? .....	107
4. La controversia como desacuerdo de actitud .....	110
Notas y Comentarios .....	115

## I I

### ALGUNAS PALABRAS SOBRE LAS PALABRAS DE LA LEY

#### CAPÍTULO I

##### INTRODUCCION

1. Introducción .....	133
-----------------------	-----

#### CAPÍTULO II

##### SINTESIS DE LAS POSICIONES ENCONTRADAS

1. Síntesis de la posición criticada .....	135
2. Intermedio .....	141
3. Síntesis de las críticas .....	143

#### CAPÍTULO III

##### CONFRONTACION Y BALANCE DE LAS DOS POSICIONES

1. Introducción .....	149
2. Una interpretación de "La interpretación de la ley" .....	151
3. ¿Fue correcta esa interpretación? .....	152
4. Intento de conciliación .....	156
5. Fracaso del intento de conciliación .....	157
6. Algunas conclusiones .....	166
7. Final .....	168

## III

## SOBRE EL CONCEPTO DEL DEBER JURIDICO

## PRIMERA PARTE

## INTRODUCCION

Introducción .....	171
--------------------	-----

## SEGUNDA PARTE

## SOBRE EL CONCEPTO DE DEBER JURIDICO

Sobre el concepto de deber jurídico .....	177
---	-----

## IV

## PRINCIPIOS JURIDICOS Y POSITIVISMO JURIDICO

Capítulo I. — Introducción .....	197
Capítulo II. — Un modelo no jurídico .....	199
Capítulo III. — Un significado de la expresión "Principio jurídico" .....	203
Capítulo IV. — Otros significados de la expresión "Principios jurídicos" .....	209
Capítulo V. — Los principios jurídicos y el positivismo jurídico: primera aproximación al tema .....	213
Capítulo VI. — El "modelo de reglas" .....	217
Capítulo VII. — Un modelo "antipositivista" .....	221
Capítulo VIII. — Un modelo de reglas específicas, standards y principios .....	225
Capítulo IX. — Conclusión .....	233

## V

## SOBRE LOS LIMITES DEL LENGUAJE NORMATIVO

## PRIMERA PARTE

## LOS LIMITES

I. — Tres aclaraciones iniciales .....	237
II. — Sobre los límites internos del lenguaje normativo .....	238
III. — Sobre el lenguaje normativo y algunas de sus presuposiciones contextuales .....	239
IV. — Sobre los límites externos del lenguaje normativo .....	241
V. — Conclusión .....	257

## SEGUNDA PARTE

## NOTAS Y COMENTARIOS

I. — La exploración de los límites del lenguaje como tarea de una filosofía crítica .....	261
II. — Límites internos y límites externos del lenguaje .....	263
III. — Excusa y justificación .....	265
IV. — Implicación contextual .....	266
V. — Los juristas y la falacia denunciada por Hume .....	270
VI. — El concepto spinoziano de "Dios" (o "naturaleza") y su comparación con el concepto "poder constituyente originario" .....	274
VII. — Breve referencia al concepto de soberano de la escuela de jurisprudencia analítica .....	275
VIII. — El lenguaje de la teoría política .....	277

## VI

## "SENTENCIA ARBITRARIA"

Sentencia arbitraria .....	283
----------------------------	-----

## VII

LOS CONCEPTOS JURIDICOS FUNDAMENTALES  
DE W. N. HOHFELD

Los conceptos jurídicos fundamentales de W. N. Hohfeld .....	303
--	-----

## VIII

## DWORKIN Y EL POSITIVISMO JURIDICO

A. Introducción .....	321
B. Diferentes significados de "positivismo jurídico" .....	324
1. El positivismo jurídico como enfoque metódico .....	325
2. El positivismo jurídico como ideología .....	325
3. El positivismo jurídico como teoría .....	326
C. El positivismo de Hart .....	328
a) Hart y el positivismo jurídico como enfoque metódico: La doctrina de la separación del derecho y la moral .....	330
b) Hart y el positivismo jurídico como ideología: La obligación moral de obedecer las reglas del derecho positivo .....	331
c) Hart y el positivismo jurídico como teoría .....	332
1. El derecho positivo como voluntad del Estado y del soberano: Las reglas jurídicas como imperativos .....	332
2. La teoría de las "fuentes del derecho": El papel de la legislación .....	333
3. El orden jurídico como un todo cerrado, completo, sin lagunas y coherente: La función de los jueces .....	336
D. Sobre la presunta crítica antipositivista de Dworkin .....	338
a) Introducción .....	338
b) Dworkin y el positivismo jurídico como enfoque metódico .....	340
E. Una evaluación de las principales críticas de Dworkin .....	348
a) Las principales críticas de Dworkin .....	348
1. No todo el derecho es legislado ( <i>lato sensu</i> ) .....	348
2. El derecho es más que un sistema de reglas específicas .....	348
3. La "regla de reconocimiento" no es aplicable a los prin- cipios .....	349
4. La teoría de Hart sobre la función judicial admite un ex- ceso de discreción en los jueces .....	349

5. La teoría del deber fundada en reglas sociales no puede justificar todos los tipos de deberes .....	350
b) Evaluación de las críticas .....	351
1. La teoría de que todo el derecho es derecho legislado ( <i>lato sensu</i> ) .....	351
2. La teoría de que el derecho es un sistema de reglas específicas .....	351
3. El contenido de las reglas de reconocimiento .....	354
4. Sobre la teoría de Hart acerca de la función o decisión judicial .....	355
5. La llamada "teoría del deber basada en la existencia de reglas sociales" y el significado de "los jueces están obligados a aplicar el derecho" .....	362
F. Conclusión .....	368

## I X

UN INTENTO DE SUPERACIÓN  
DE LA CONTROVERSIA ENTRE  
POSITIVISTAS Y JUSNATURALISTAS  
(Réplica a Carlos S. Nino)

Prefacio .....	375
I. — La posición que criticaré .....	376
1. La tesis central de Nino: Primera expresión .....	376
2. La tesis central de Nino: Síntesis especificada (o especificación sintética) de su contenido .....	377
3. La conclusión de Nino .....	380
4. Una advertencia final .....	381
II. — Introducción a la crítica .....	382
1. Sus alcances .....	382
2. Algunas clarificaciones quizás triviales .....	385
3. Mis discrepancias con Nino .....	387
III. — La crítica .....	389
1. La actitud positivista y el carácter prescriptivo ( <i>lato sensu</i> ) de los "standards" identificados a partir de ella .....	389
2. El punto de vista positivista y el del observador externo .....	391
3. Los enunciados entrecomillados de deber y el concepto de deber jurídico .....	393

4.	La fuerza justificatoria de los "standards" identificados mediante los criterios propios de la actitud positivista . .	395
5.	La tarea de la llamada ciencia del derecho y la actitud positivista . . . . .	396
6.	La distinción entre el derecho que existe en una comunidad y el que debería existir en ella . . . . .	398
7.	La controversia entre positivistas y antipositivistas y la gestión conciliadora de Nino . . . . .	400
	Índice de nombres . . . . .	405