

Derecho y razón
Teoría del garantismo penal

Luigi Ferrajoli

Prólogo de Norberto Bobbio

E D I T O R I A L T R O T T A

INDICE GENERAL

<i>Prólogo a la edición española: Luigi Ferrajoli</i>	9
<i>Prólogo: Norberto Bobbio</i>	13
<i>Introducción</i>	21

I. EPISTEMOLOGIA. LA RAZON EN EL DERECHO PENAL

1. COGNOSCITIVISMO O DECISIONISMO	33
1. El modelo garantista	33
1. La epistemología garantista.....	33
2. Convencionalismo penal y estricta legalidad	34
3. Cognoscitivismo procesal y estricta jurisdiccionalidad .	36
4. Garantismo y utopía liberal. Cuatro dimensiones del poder judicial.....	38
2. Los modelos autoritarios	40
1. La epistemología inquisitiva.....	40
2. Sustancialismo penal y cognoscitivismo ético	41
3. Decisionismo procesal y subjetivismo inquisitivo	42
4. La alternativa entre verdad formal y verdad sustancial .	44
3. El problema de la verdad procesal	45
1. El juicio penal como saber-poder. Garantismo y verdad.	45
2. La concepción semántica de la verdad procesal como «correspondencia». Verdad fáctica y verdad jurídica ..	47
3. La verdad procesal como verdad aproximativa	50
4. Los límites de la verdad procesal	51
1. La inducción fáctica y la verdad probabilística de la conclusión	51

INDICE GENERAL

2.	La deducción jurídica y la verdad opinable de las premisas.....	54
3.	La subjetividad específica del conocimiento judicial....	56
4.	El método legal de la comprobación procesal.....	59
5.	La decidibilidad de la verdad procesal	62
1.	Ilustrados ilusos e ilustrados desilusionados.....	62
2.	Tres silogismos judiciales: inducción, deducción y disposición. Significado y criterios de verdad.....	64
3.	Modelos de justificación en el derecho. La legitimación cognoscitivista de la jurisdicción	67
4.	El problema del garantismo penal.....	69
	Notas	70
2.	MODELOS DE DERECHO PENAL.....	91
6.	Las garantías penales y procesales	91
1.	Principios y modelos de derecho penal.....	91
2.	Diez axiomas del garantismo penal: el sistema garantista SG	93
3.	El principio de estricta legalidad: un modelo regulativo.	94
7.	Para una tipología de los sistemas punitivos	97
1.	Grados de garantismo	97
2.	Modelos de proceso penal autoritario	98
3.	Modelos de derecho penal autoritario.....	99
4.	Modelos punitivos irracionales	101
8.	Derecho penal mínimo y derecho penal máximo.....	103
1.	Derecho penal mínimo y racionalismo jurídico: derecho penal máximo e irracionalismo jurídico	103
2.	Dos modelos de certeza relativa	105
3.	La duda: incertidumbre de hecho e incertidumbre de derecho	108
	Notas	110
3.	EL PODER PUNITIVO ENTRE VERIFICACIÓN Y VALORACIÓN	117
9.	La interpretación. El poder de denotación y las garantías penales.....	117
1.	Significado y verificabilidad	117
2.	Verificabilidad jurídica y denotación legal: la estricta legalidad y la semántica del lenguaje legislativo	120

INDICE GENERAL

3.	Verificabilidad fáctica y denotación jurisdiccional: la estricta jurisdiccionalidad y la semántica del lenguaje judicial	124
4.	La deducción jurídica y la hétero-integración judicial de la lengua penal	126
10.	La prueba. El poder de verificación de las garantías procesales	129
1.	Verificación e inducción fáctica	129
2.	Pruebas e indicios. Fiabilidad subjetiva y relevancia objetiva	130
3.	La justificación de la inducción como deducción enmascarada. Las pruebas legales	133
4.	La superación moderna de las pruebas legales y el principio potestativo de la libre convicción	136
5.	El esquema nomológico-deductivo de la explicación causal	141
6.	La estructura lógica de la prueba: confirmación por <i>modus ponens</i> y refutación por <i>modus tollens</i>	143
7.	Las garantías procesales: necesidad de la prueba, posibilidad de la refutación y convicción justificada	147
8.	La carga de la prueba, el contradictorio, la motivación.	152
11.	La equidad. El poder de connotación y el <i>favor rei</i>	155
1.	La contraposición corriente entre legalidad y equidad.	155
2.	Una noción semántica de la equidad: legalidad como denotación y equidad como connotación. Lengua y lenguaje penal	158
3.	Principio de legalidad y principio de equidad como reglas semánticas del lenguaje penal. Los elementos constitutivos y las circunstancias del delito	160
4.	Los equívocos del formalismo y del antiformalismo. <i>Iuris-dictio</i> y <i>iuris-prudentia</i>	162
5.	El <i>favor rei</i> : comprensión equitativa, valoración simpática y graduación de las penas	164
12.	La discrecionalidad. El poder de disposición y los principios generales	166
1.	Verdad indecible y arbitrio dispositivo. El poder judicial de disposición	166
2.	El problema del carácter político de la función judicial. La ilegitimidad del poder de disposición	169
3.	Los principios generales del derecho como criterios de orientación del poder de disposición	172
4.	Programa de una filosofía analítica del garantismo penal	175
	Notas	178

II. AXIOLOGIA. LAS RAZONES DEL DERECHO PENAL	
4. LOS FUNDAMENTOS DEL DERECHO PENAL	209
13. Costes y fines del derecho penal.....	209
1. Los costes de la justicia y los costes de la injusticia	209
2. Doce cuestiones en materia de justificación.....	211
3. Doctrinas de la justificación, modelos axiológicos y modelos históricos de derecho penal	212
14. Justificación externa y legitimación interna	213
1. Punto de vista normativo externo y punto de vista normativo interno: justicia y validez.....	213
2. Dos filones históricos de la cultura penalista: la separación y la confusión entre derecho y moral	214
3. Las vías del sustancialismo.....	216
15. La separación ilustrada entre derecho y moral.....	218
1. La secularización ilustrada del derecho y de la moral en los orígenes del moderno estado de derecho.....	218
2. Tres tesis teóricas en materia de separación del derecho de la moral. El formalismo jurídico.....	219
3. Tres tesis axiológicas en materia de separación del derecho de la moral. El utilitarismo jurídico	222
16. La confusión post-ilustrada entre derecho y moral	225
1. La «paradoja hobbesiana» y la fundamentación iusnaturalista del estado de derecho como sistema positivo.....	225
2. La regresión ideológica de la cultura jurídica decimonónica. El sustancialismo jurídico	227
3. La renuncia técnico-jurídica al punto de vista externo. El formalismo ético	230
17. Si, por qué, cuándo y cómo castigar, prohibir y juzgar	231
1. Los fundamentos filosóficos del garantismo penal. Análisis de un problema	231
2. El punto de vista externo de la filosofía del derecho y sus reflejos internos.....	232
3. Modelos de justicia y modelos de legalidad.....	235
Notas	238
5. SÍ Y POR QUÉ CASTIGAR, PROHIBIR Y JUZGAR. LAS IDEOLOGÍAS PENALES	247
18. Las doctrinas abolicionistas	247
1. Justificacionismo y abolicionismo penal.....	247
2. El abolicionismo radical de Stirner y el abolicionismo holista anarquista y post-marxiano	249

INDICE GENERAL

3.	Dos perspectivas abolicionistas: la sociedad salvaje y la sociedad disciplinaria. El valor metodológico de las hipótesis abolicionistas.....	251
19.	Las justificaciones retribucionistas	253
1.	Tipología de las doctrinas de justificación. Justificaciones absolutas o <i>quia peccatum</i> y relativas o <i>ne peccetur</i>	253
2.	Los esquemas religiosos de la venganza y de la expiación y el mágico del intercambio. Kant y la retribución ética. Hegel y la retribución jurídica.....	254
3.	Equívocos teóricos y opciones autoritarias en las doctrinas de la retribución	256
20.	Las justificaciones utilitaristas	258
1.	El utilitarismo jurídico y la doctrina ilustrada de los límites del poder punitivo del estado	258
2.	Ambivalencia del utilitarismo jurídico: el fin de la máxima seguridad o el de la mínima aflicción.....	260
3.	Prevención general y prevención especial. Prevención positiva y prevención negativa	262
21.	La prevención especial: corrección o eliminación.....	264
1.	Corregibles e incorregibles	264
2.	Las doctrinas pedagógicas de la enmienda: la <i>poena medicinalis</i> en la tradición católica y en la idealista.....	265
3.	Las doctrinas terapéuticas de la defensa social: la Escuela positiva italiana y el modelo soviético	266
4.	El programa de Marburgo, la <i>new penology</i> americana y el proyecto resocializador de la diferenciación de las penas.....	267
5.	La idea antiliberal del delito como patología y de la pena como tratamiento.....	270
6.	Las instituciones correccionales desde mediados del siglo XIX	272
22.	La prevención general: integración o intimidación.....	274
1.	Prevención general positiva a través de la integración ..	274
2.	La formulación ilustrada del fin de la prevención general negativa. La pena ejemplar: Grocio, Hobbes, Locke, Beccaria, Filangieri y Bentham	275
3.	La prevención general negativa a través de la amenaza legal. Feuerbach, Romagnosi y Schopenhauer.....	277
4.	Los resultados autoritarios de las doctrinas de la prevención general negativa	278
	Notas	281

INDICE GENERAL

6.	EL FIN Y LOS LÍMITES DEL DERECHO PENAL. UN UTILITARISMO PENAL REFORMADO	321
23.	El estatuto metateórico del problema de la justificación.....	321
1.	Doctrinas, teorías e ideologías de la pena	321
2.	Doctrinas de justificación y justificaciones	324
3.	Las condiciones meta-éticas. La justificación <i>a posteriori</i>	326
4.	Abolicionismo ideológico y justificacionismo ideológico	328
24.	El derecho penal mínimo. Los dos fines del derecho penal	331
1.	La prevención de los delitos y la prevención de las penas informales	331
2.	El derecho penal mínimo como técnica de tutela de los derechos fundamentales. La ley del más débil	335
3.	Un nuevo modelo de justificación	336
25.	Justificación y garantismo	338
1.	El derecho penal y sus alternativas: sociedad salvaje, estado salvaje, sociedad disciplinaria y estado disciplinario	338
2.	Prácticas abolicionistas y utopía garantista	341
3.	Justificaciones condicionadas, condiciones de justificación y garantías. Garantismo y deslegitimación.....	343
	Notas	345

III. TEORIA. LAS RAZONES DE DERECHO PENAL

7.	LA PENA. CUÁNDO Y CÓMO CASTIGAR	353
26.	La estructura normativa del estado de derecho	353
1.	Justificación externa (o política) y legitimación interna (o jurídica) en el estado de derecho	353
2.	La positivación constitucional de los «derechos naturales». Ser y deber ser del y en el derecho moderno.....	354
3.	Legitimidad, validez, vigencia y efectividad en el estado constitucional de derecho. Redefiniciones	357
4.	Los niveles normativos. Incorporación limitativa e incorporación potestativa.....	362
5.	La deslegitimación jurídica: invalidez e ineffectividad. Las garantías.....	365
27.	¿Cuándo castigar? El principio de la retribución penal	368
1.	La pena como sanción <i>post delictum</i>	368
2.	Concepciones formalistas y concepciones sustancialistas del principio retributivo: pena <i>quia prohibitum</i> y pena <i>quia peccatum</i>	370
3.	Criterios de validez y criterios de justicia	372

28.	El principio de legalidad penal.....	373
1.	La definición teórica de «delito». El principio de mera legalidad y el primer postulado del positivismo jurídico.....	373
2.	La definición legal de «delito». El principio de estricta legalidad y el segundo postulado del positivismo jurídico.....	375
3.	Legalidad nata y legalidad estricta. Legitimación formal y legitimación sustancial.....	378
4.	La irretroactividad de las leyes penales y la prohibición de la analogía.....	381
5.	Las vicisitudes del principio de legalidad. Codificaciones y descodificaciones.....	382
29.	¿Cómo castigar? Los principios de necesidad y de humanidad de las penas.....	385
1.	¿Qué penas? Las penas feroces: pena de muerte y penas corporales.....	385
2.	El talión y la idea de una correspondencia natural entre pena y delito.....	387
3.	Las penas modernas como privaciones: penas privativas de libertad y penas pecuniarias.....	389
4.	El principio de la pena mínima necesaria y el de respeto a la persona.....	394
30.	Los principios de proporcionalidad, equidad y certeza de las penas.....	397
1.	¿Cuánta pena? La medida de la pena y el principio de proporcionalidad.....	397
2.	La pre-determinación legal de la pena. La escala de penas y los límites máximos y mínimos.....	399
3.	La determinación judicial de la pena. El cálculo penal y el principio de equidad.....	402
4.	La determinación de la pena en la fase ejecutiva y el principio de certeza.....	406
31.	Una alternativa a las penas privativas de libertad y pecuniarias.....	410
1.	Crisis del actual sistema de penas y perspectivas de reforma.....	410
2.	Por la abolición de la pena carcelaria.....	412
3.	Por la reducción de las penas privativas de libertad. El límite máximo de diez años.....	414
4.	Por la abolición de las penas pecuniarias y la reforma de las penas privativas de derechos.....	416
5.	Un sistema de penas alternativas.....	418
	Notas.....	421

8.	EL DELITO. CUÁNDO Y CÓMO PROHIBIR	459
32.	¿Cuándo prohibir? Los problemas sustanciales del derecho penal.....	459
1.	Prohibición penal y reprobación moral. Una ética de la legislación	459
2.	Relativismo ético y relativismo jurídico. La imposible garantía de un derecho penal absolutamente justo y válido.....	461
3.	Las garantías penales o sustanciales y los elementos constitutivos del delito: resultado, acción, culpabilidad.	463
33.	Los principios de necesidad y de lesividad. Los bienes jurídicos	464
1.	Economía del derecho penal y lesividad del resultado. El derecho penal como instrumento de tutela	464
2.	La parábola involutiva de la doctrina del bien jurídico: de la tutela de derechos subjetivos a la tutela del estado.....	467
3.	Para un análisis meta-teórico del problema del bien jurídico	470
4.	El problema político o externo del bien jurídico.....	471
5.	El bien jurídico entre normatividad constitucional, normatividad legal y efectividad del derecho penal.....	474
6.	Bienes jurídicos fundamentales y prohibiciones mínimas necesarias.....	476
34.	El principio de materialidad de la acción	480
1.	Exterioridad de la acción y utilitarismo penal. El nexo causal entre acción y resultado.....	480
2.	Exterioridad de la acción y separación entre derecho y moral. La soberanía de la conciencia.....	481
3.	Exterioridad de la acción y estricta legalidad penal. Certeza penal y prueba	483
4.	La evolución histórica de la teoría de la acción y las múltiples vías del sustancialismo moderno: naturalismo e idealismo.....	484
35.	El principio de culpabilidad. La exigibilidad.....	487
1.	Los modelos arcaicos de responsabilidad objetiva y las vicisitudes del principio de culpabilidad.....	487
2.	Causalidad, imputabilidad, intencionalidad. Culpabilidad y responsabilidad	489
3.	Los fundamentos externos de la garantía de la culpabilidad.....	491
4.	¿Habría podido actuar de otro modo? El dilema metafísico entre determinismo y libre albedrío.....	492

INDICE GENERAL

5.	La disolución del principio de culpabilidad en los planteamientos objetivistas y en los subjetivistas. Dos aporías.	494
6.	La culpabilidad como elemento normativo del hecho. Exigibilidad e inexigibilidad.....	499
36.	¿Cómo prohibir? Regularidad y taxatividad de las normas penales.....	502
1.	Normas penales regulativas y normas penales constitutivas	502
2.	La prohibición de las leyes penales constitutivas. Dignidad de la persona e igualdad penal.....	504
3.	El paradigma constitutivo en los ordenamientos modernos. Reincidentes, sospechosos, peligrosos y rehabilitados	506
	Notas	509
9.	EL JUICIO. CUÁNDO Y CÓMO JUZGAR	537
37.	Garantismo procesal y valores de la jurisdicción.....	537
1.	Garantías procesales y garantías penales. Legalidad y jurisdiccionalidad.....	537
2.	Jurisdiccionalidad lata y jurisdiccionalidad estricta. Las garantías orgánicas y las garantías procesales	539
3.	Valor de verdad, validez jurídica y legitimidad política en los pronunciamientos judiciales.....	542
4.	Verdad y libertad como valores de la jurisdicción y fundamentos axiológicos de la división de poderes.....	544
5.	El margen irreducible de ilegitimidad política de la función judicial	546
38.	Presunción de inocencia y garantía de libertad del imputado.	549
1.	Principio de jurisdiccionalidad y presunción de inocencia.	549
2.	Vicisitudes históricas y aporías teóricas de la prisión provisional	551
3.	La ilegitimidad de la prisión preventiva y la libertad del imputado	555
4.	Un proceso sin prisión provisional	559
39.	¿Cuándo juzgar? El principio acusatorio	561
1.	La inderogabilidad del juicio. La ilusión panjudicialista y la inflación del proceso penal	561
2.	Proceso acusatorio y proceso inquisitivo. Modelos teóricos y tradiciones históricas	562
3.	La separación de juez y acusación. Publicidad y obligatoriedad de la acción penal. El ministerio público	567
4.	Procedibilidad de oficio y condiciones de procedibilidad.	570

40. ¿Qué juez? Las garantías orgánicas.....	574
1. Modelos de juez y modelos de proceso. Jueces ciudadanos y jueces magistrados	574
2. Los caracteres distintivos de la jurisdicción y la imparcialidad del juez. Sujeción a la ley y contra-poder	578
3. La imparcialidad del juez y la forma triangular de la relación procesal. La recusabilidad de los jueces. El defensor público	581
4. La independencia externa e interna. La separación de poderes y el nacimiento de la figura del juez moderno .	584
5. El juez natural y la prohibición de jueces extraordinarios. Preconstitución e inderogabilidad de las competencias	589
6. Modelos de responsabilidad judicial y modelos de juez: jueces electivos, profesionales y por concurso. La responsabilidad política	593
7. La responsabilidad jurídica de los jueces: penal, civil y disciplinaria	597
8. La responsabilidad social del juez y el control popular sobre la justicia	601
41. ¿Cómo juzgar? Las garantías procesales	603
1. El proceso como garantía de verdad y de libertad. Cognición e inquisición	603
2. La formulación de la acusación y el interrogatorio del imputado	606
3. La carga acusatoria de la prueba. Fuentes y medios de prueba.....	610
4. El derecho de defensa y el contradictorio	613
5. La publicidad y la oralidad. La media oralidad y la media publicidad del proceso en dos fases	616
6. El rito y el método legal de formación de las pruebas.	621
7. La motivación. Verdad y validez en el proceso.....	622
Notas	624

IV. FENOMENOLOGIA. LA FALTA DE EFECTIVIDAD DE LAS GARANTIAS EN EL DERECHO PENAL ITALIANO

10. EL SUBSISTEMA PENAL ORDINARIO	695
42. Normatividad y efectividad en el sistema penal italiano.....	695
1. La estructura garantista en el ordenamiento constitucional italiano. Las carencias de la Constitución del 48.	695
2. La divergencia entre principios y praxis. Las tres diferenciaciones del sistema penal italiano: tres subsistemas penales	697
3. La crisis de la forma legal y judicial del dercho penal..	700

43.	El delito. Principios normativos y perfiles efectivos.....	703
	1. La noción legal de «delito» en el derecho italiano	703
	2. Las garantías sustanciales y los elementos constitutivos del delito	704
	3. Las lesiones legales de las garantías relativas al elemento objetivo	707
	4. Las lesiones legales de las garantías relativas al elemento subjetivo	712
	5. Por una recodificación y descarceración de los delitos y por la despenalización de las contravenciones	713
44.	La pena. Principios normativos y perfiles efectivos	717
	1. La noción legal de «pena» en el ordenamiento italiano. Las garantías de retribución, estricta legalidad y estricta jurisdiccionalidad	717
	2. Medidas <i>extra delictum</i> y <i>extra iudicium</i> restrictivas de libertad. Los tratamientos diferenciados en la reforma penitenciaria	719
	3. La pena incierta y desigual. Las cárceles especiales y el laberinto premial.....	722
	4. Penas según los tipos de preso, de autor y de acusado. Las sanciones sustitutivas y los pactos.....	726
	5. Las lesiones del principio de jurisdiccionalidad de las penas: las penas sin juicio.....	728
	6. El proceso como pena. Imputación penal y etiquetamiento social	730
45.	El proceso penal. Principios normativos y perfiles efectivos .	732
	1. La noción legal del «proceso penal» en el derecho italiano. El modelo constitucional	732
	2. El nuevo código de procedimiento penal y el sistema acusatorio	734
	3. Las lesiones legales del modelo constitucional del proceso penal. El legado de la emergencia	737
	4. Los procedimientos especiales sumarios. Juicios directísimos, inmediatos y por decreto.....	744
	5. Los procedimientos especiales diferenciados: pacto sobre la pena y pacto sobre el procedimiento. ¿Procesos alternativos o alternativa al proceso?	746
	6. Un cambio de paradigma del sistema penal.....	750
	Notas	752
11.	EL SUBSISTEMA PENAL DE POLICÍA	763
46.	Las múltiples vías de la defensa social.....	763
	1. El monopolio penal de la violencia y su eficacia	763
	2. La policía y sus funciones.....	766
	3. Tipología de las medidas de policía. La peligrosidad y la sospecha.....	768

INDICE GENERAL

47.	La custodia cautelar.....	770
	1. Crisis de la jurisdicción y cárcel preventiva	770
	2. El desarrollo de la prisión preventiva en Italia. El laberinto legislativo	771
	3. Usos y abusos judiciales de la prisión preventiva. La pena anticipada y la coerción inquisitiva	775
48.	Las medidas de seguridad	777
	1. La doble vía punitiva del código Rocco.....	777
	2. La naturaleza administrativa de las medidas de seguridad. La lesión del principio retributivo	779
	3. La lesión del principio de estricta legalidad	780
	4. La lesión del principio de estricta jurisdiccionalidad ...	783
49.	Las medidas de prevención	783
	1. «Clases peligrosas» y «personas peligrosas»	783
	2. La legislación sobre personas peligrosas en la Italia republicana. Las medidas de prevención contra los menores	785
	3. Sujetos peligrosos y personas sospechosas.....	787
50.	Las medidas cautelares de policía judicial	789
	1. El derecho procesal de policía	789
	2. El poder de detener de la policía judicial	790
	3. Los poderes de instrucción de la policía en el proceso ordinario.....	792
51.	Las medidas de orden público.....	795
	1. El orden público.....	795
	2. Medidas de administración policial ordinaria	796
	3. Medidas de excepción. El estado de sitio y los distintos estados de peligro.....	798
	Notas	800
12.	EL SUBSISTEMA PENAL DE EXCEPCIÓN.....	807
52.	Emergencia penal, razón de estado y estado de derecho.....	807
	1. Emergencia y estado de excepción. La excepción y la regla	807
	2. El delito político. Dos tradiciones: razón de estado y derecho de resistencia.....	809
	3. La incompatibilidad entre estado de derecho y derecho penal de excepción	813

INDICE GENERAL

53.	Tres fases de la emergencia penal.....	816
	1. Primera fase: el derecho especial de policía	816
	2. Segunda fase: el derecho penal político especial	818
	3. Tercera fase: el derecho penal diferenciado	819
54.	Caracteres del derecho penal especial o de excepción.....	820
	1. La mutación sustancialista del modelo de legalidad penal.	820
	2. El gigantismo procesal y los maxiprocesos	823
	3. La deformación policial de la jurisdicción de emergencia .	825
	4. El futuro de la jurisdicción penal.....	826
55.	Medios y fines penales. Después de la emergencia	828
	1. Si el fin justifica los medios. Estado de necesidad y estado de derecho.....	828
	2. Perspectivas de reforma de la legislación	832
	3. Dos puntos de vista para una deontología de la jurisdicción	835
	Notas	837

V. PARA UNA TEORIA GENERAL DEL GARANTISMO

13.	¿QUÉ ES EL GARANTISMO?	851
56.	Tres acepciones de «garantismo»	851
	1. El estado de derecho: niveles de normas y niveles de deslegitimación	851
	2. Teoría del derecho y crítica del derecho	852
	3. Filosofía del derecho y crítica de la política	853
	4. Una teoría del garantismo	854
57.	A) Un modelo de derecho. Estado de derecho y democracia.	855
	1. El estado de derecho: gobierno « <i>per leges</i> » y gobierno « <i>sub lege</i> ». Legitimación formal y legitimación sustancial	855
	2. Democracia y estado de derecho, «quién» puede y «cómo» se debe decidir; «qué» se debe y «qué no» se debe decidir	857
	3. Los derechos fundamentales: libertades y expectativas. Estado de derecho liberal y estado de derecho social...	860
	4. Democracia formal y democracia sustancial. El garantismo como base de la democracia sustancial.....	864
	5. La aporía de la irreducible ilegitimidad jurídica de los poderes públicos en el estado de derecho	866

INDICE GENERAL

58.	B)	Una teoría del derecho. El derecho ilegítimo	868
	1.	Garantismo y positivismo jurídico	868
	2.	Iuspositivismo dogmático y iuspositivismo crítico. La crítica jurídica del derecho vigente inválido.....	871
	3.	Dos dogmas del iuspositivismo dogmático: la obligación del juez de aplicar la ley y la avaloratividad de la ciencia jurídica.....	872
	4.	Juicios sobre la vigencia y juicios sobre la validez. Dos aporías teóricas: la valoratividad y la discrecionalidad de los juicios de validez	874
	5.	Antinomias y lagunas irreducibles. La crítica del derecho inválido como tarea del juez y del jurista	876
59.	C)	Una filosofía de la política. El estado-instrumento	880
	1.	Estado-instrumento o estado-fin: utilitarismo o eticismo político.....	880
	2.	El garantismo como doctrina de la fundamentación externa del estado en los derechos vitales de los ciudadanos.	883
	3.	Una aporía política: la irreducible ilegitimidad política del poder en el estado de derecho. Las ideologías de legitimación	886
	4.	Liberalismos reales y socialismos reales.....	890
		Notas	892
14.		EL PUNTO DE VISTA EXTERNO	905
60.		Garantismo, igualdad y tutela de los derechos fundamentales.	905
	1.	Valor de la persona, tolerancia, igualdad y derechos fundamentales	905
	2.	Derechos fundamentales e igualdad. Poderes y desigualdad	908
	3.	Construcción y crisis del concepto de derecho subjetivo en el positivismo jurídico decimonónico.....	912
	4.	Derechos fundamentales y garantías	915
	5.	Legitimación formal y legitimación sustancial.....	918
61.		Garantismo, desobediencia, resistencia	920
	1.	Sobre la obligación jurídica y sobre la obligación política de obedecer las leyes.....	920
	2.	«A qué obliga» la obligación política de obedecer las leyes. Aporías lógicas y aporías políticas	922
	3.	«Quién está obligado» a obedecer las leyes. El punto de vista interno de los jueces y el externo de los juristas ..	924
	4.	La incompatibilidad entre estado de derecho y obligación moral de los ciudadanos de obedecer las leyes. Desobediencia civil y resistencia	927

INDICE GENERAL

62. Los derechos contra los poderes	931
1. Estado de derecho y poder mínimo. Micro y macropoderes ilegales o extra-legales	931
2. Micropoderes salvajes. Las desigualdades sustanciales	933
3. Macropoderes salvajes. Los «lobos artificiales» y la criminalidad de los estados	936
63. Garantismo y transformación social	940
1. Falacia politicista y falacia garantista	940
2. Garantías políticas y garantías sociales. La lucha por los derechos	942
3. Garantismo, cambio jurídico y democracia directa	946
Notas	948
<i>Índice de nombres</i>	959
<i>Índice general</i>	977