

MARTÍN AGUDELO RAMÍREZ

Abogado por la Universidad Autónoma Latinoamericana. Doctor en Filosofía por la Universidad Pontificia Bolivariana. Magíster en Derecho procesal por la Universidad de Medellín. Diploma en Estudios Superiores, en Estudios Avanzados y Candidato a Doctor en Derecho por la Universidad de Salamanca. Especialista en Derecho procesal y especialista en Humanismo por la Universidad Pontificia Bolivariana. Grado de Salamanca. Juez y profesor universitario en las áreas de Derecho procesal y Filosofía del Derecho. Profesor Honorario de la Universidad de Huánuco, Perú. E-mail: martin@epm.net.co

FILOSOFÍA DEL DERECHO PROCESAL

SEGUNDA EDICIÓN


LEYER

ÍNDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN

1. Aproximación filosófico jurídica al derecho procesal	13
1.1. Concepto y justificación de la filosofía del derecho.....	13
1.1.1. Concepto de filosofía del derecho	13
1.1.2. Justificación de la filosofía del derecho	18
1.1.3. El objeto de la filosofía del derecho.....	21
1.1.4. Identificación de las temáticas de la filosofía jurídica	23
1.2. Hacia una filosofía del derecho procesal.....	25
1.2.1. Aproximación filosófica al derecho procesal y su importancia	26
1.2.2. Temas de la filosofía del derecho procesal.....	31
2. Teoría del derecho procesal y el ordenamiento jurídico procesal	35
2.1. Aproximación conceptual a la teoría del derecho u ontología jurídica	35
2.2. Contenidos que desarrolla la teoría del derecho.....	36
2.3. Hacia una teoría del derecho procesal: reflexión filosófica sobre el ordenamiento jurídico procesal	37
2.3.1. Introducción al estudio de la norma procesal	39
2.3.2. La norma jurídica.....	40
2.3.3. Análisis de la naturaleza de la norma procesal.....	48
2.3.3.1. Desde KELSEN.....	48
2.3.3.2. ALF ROSS.....	50
2.3.3.3. JOSEPH RAZ	50
2.3.3.4. Análisis desde la propuesta hartiana.....	56
2.3.3.5. Posición de PIERO CALAMANDREI.....	57
2.3.3.6. FRANCESCO CARNELUTTI.....	58
2.3.4. Análisis particular de las normas que regulan competencia en materia procesal	59
2.3.5. Análisis de las normas que regulan el procedimiento	60
2.3.6. Características de la norma procesal en atención a la identificación de elementos de contenido	62
2.4. Dinamismo y unidad del ordenamiento jurídico procesal	64

2.4.1. El dinamismo que caracteriza todo el ordenamiento procesal.....	65
2.4.2. Unidad del ordenamiento procesal.....	67
2.5. Fuentes del ordenamiento jurídico procesal.....	69
2.5.1. Introducción	69
2.5.2. Fuentes a tener en cuenta	70
2.5.2.1. Fuentes materiales y formales	70
2.5.2.2. Fuentes normativas	72
2.5.2.3. La Constitución y el bloque de la constitucionalidad	73
2.5.2.4. Los tratados y convenios internacionales	76
2.5.2.5. La ley	77
2.5.2.6. El reglamento	77
2.5.3. Problemática en torno a fuentes diferentes a la ley	77
2.5.3.1. La jurisprudencia.....	78
2.5.3.2. La costumbre.....	79
2.5.3.3. Negocios jurídicos de los particulares.....	80
2.6. Aplicación y actividad hermenéutica de las diversas normas procesales	82
2.6.1. La hermenéutica.....	83
2.6.2. La hermenéutica jurídica y la labor de interpretación específica de los textos normativos de orden procesal.....	86
2.7. De la coherencia y plenitud del ordenamiento procesal.....	92
2.8. Aproximación liminar a la teoría de los principios procesales.....	93
2.9. El debido proceso.....	97
2.9.1. Concepto y naturaleza del debido proceso.....	97
2.9.2. Contenido y principios del debido proceso.....	104
2.9.2.1. Legalidad del juez	105
• Principio de exclusividad de la jurisdicción.....	105
• Juez Natural	106
• Principio de autoridad del juez (juez director del proceso)	107
• Imparcialidad del juzgador	108
• Independencia judicial	112
2.9.2.2. La legalidad de la audiencia	113

• La bilateralidad de la audiencia o principio del contradictorio o derecho de defensa	114
• La legalidad de las formas o el principio del formalismo.....	115
• Derecho a pretensión procesal típica: juzgamiento conforme a derecho	116
• Otros principios referentes a la legalidad de la audiencia.....	119
2.9.3. Extensión del debido proceso a ámbitos diferentes al proceso jurisdiccional	119
2.9.4. A modo de conclusión	121
3. La teoría del conocimiento jurídico sobre lo procesal	125
3.1. Relación entre teoría del conocimiento y derecho procesal	125
3.2. Sobre el objeto del derecho procesal y las posibilidades de su conocimiento.....	128
3.3. Tipo de conocimiento como se ofrece el derecho procesal	132
3.4. La problemática del método del derecho procesal	137
3.5. La verdad procesal	141
3.5.1. La verdad	141
3.5.2. Cuestionamientos desde la concepción foucaultiana sobre la verdad y su relación con el poder y el derecho.....	144
3.5.3. El derecho procesal y la verdad procesal	150
4. Teoría de la justicia y el derecho procesal: aproximación a una filosofía del derecho procesal orientada hacia el problema del “derecho correcto”	155
4.1. El derecho procesal frente a la problemática de los valores	155
4.2. La teoría de la justicia en la esfera del derecho procesal	156
4.3. Problemática sobre el concepto justicia	159
4.3.1. Consideraciones iniciales sobre su definición	160
4.3.2. Concepto sobre justicia a partir de las teorías cognoscitivistas y no cognoscitivistas.....	161
4.3.2.1. Las teorías cognoscitivistas	162
4.3.2.2. Las teorías no cognoscitivistas.....	162
4.3.3. Hacia la elaboración de un concepto común sobre justicia	164

4.4. Clases de justicia	165
4.5. Teorías normativas de la justicia	167
4.5.1. Teorías materiales de la justicia	167
4.5.2. Teorías procesales o procedimentales de la justicia.....	168
4.5.3. Modelos básicos en los que se desarrolla el proce- dimiento exigido por las teorías procesales de la justicia	170
4.5.3.1. Modelo contractual.....	171
4.5.3.2. Modelos judicial y discursivo	171
4.5.4. Teorías procesales generadoras de la justicia	173
4.5.5. Teorías fundantes de la justicia.....	174
• Teorías de la argumentación de la justicia.....	174
• Teorías decisionistas de la justicia	174
4.5.6. El modelo procesal de GÜNTER ELLSCHEID	175
4.6. Teorías procedimentales de JÜRGEN HABERMAS y de JOHN RAWLS y el debate sobre el liberalismo político	176
4.6.1. JÜRGEN HABERMAS.....	177
4.6.2. JOHN RAWLS.....	186
4.6.3. Réplica de RAWLS a HABERMAS	192
4.6.4. Filosofía libertaria de ROBERT NOZICK.....	194
4.7. Teorías procedimentales de la argumentación jurídica	196
4.7.1. Teoría prescriptiva de la argumentación.....	196
4.7.1.1. Concepción teórico discursiva de ROBERT ALEXY sobre la razón práctica	196
• Reglas de argumentación racional de tipo fonológico.....	197
• Reglas de tipo no-monológico.....	197
4.7.1.2. Elaboración de la postura prescriptiva.....	198
4.7.2. Las teorías comprensivas de la argumentación.....	202
4.7.3. Teoría empírica de la argumentación	203
4.8. Teorías de la decisión	204
4.8.1. Teorías normativas de la decisión	204
4.8.2. Teorías comprensivas de la decisión.....	205
4.8.3. Teorías descriptivas de la decisión.....	205
4.9. Teoría procedimental del profesor BRIAN BARRY: la justicia como imparcialidad	206
4.10. Aplicación de las teorías procesales de la justicia y corrección a la realidad del proceso	208

4.11. Hacia una teoría procedimental de la justicia fundada materialmente (personalista)	215
4.12. Proceso y formas de producción de un derecho justo.....	220
4.12.1. Hacia el procesamiento de una decisión justa.....	220
4.12.2. Libertad y derecho procesal: ¿Cómo relacionar estas dos realidades desde el pensamiento político de HANNAH ARENDT?.....	223
4.13. Conciliación entre la justicia y la seguridad jurídica por medio del principio de prevalencia del derecho sustancial	227
5. Conclusiones.....	237
Bibliografía.....	243