

# CONTENIDO

<b>AGRADECIMIENTOS</b> .....	15
<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	17

## **CAPÍTULO PRIMERO**

### **CONCEPTUALIZACIÓN DEL FORMALISMO Y EL ANTIFORMALISMO**

1. UN CONCEPTO MÁS AMPLIO DE INTERPRETACIÓN NORMATIVA .....	21
2. EL FORMALISMO EN LA INTERPRETACIÓN NORMATIVA: EL SERVILISMO A LA LEY .....	26
3. EL ANTIFORMALISMO: EL GUSTO INFATIGABLE POR EL ACTIVISMO JUDICIAL .....	29
4. RECAPITULACIÓN GENERAL Y REDIRECCIONAMIENTO ....	36

## **CAPÍTULO SEGUNDO**

### **LOS PRIMEROS FORMALISTAS: LA EXÉGESIS FRANCESA Y EL CONCEPTUALISMO ALEMÁN**

1. PRESENTACIÓN HISTÓRICA .....	39
2. LA ESCUELA DE LA EXÉGESIS.....	42
2.1. EL DESARROLLO DE LA ESCUELA DE LA EXÉGESIS.....	45
2.2. LA ESCUELA DE LA EXÉGESIS DESDE EL PENSAMIENTO DE GENY .....	46
2.3. EL SILOGISMO EN LA EXÉGESIS .....	50
2.4. RECAPITULACIÓN DE LA EXÉGESIS .....	52

## **CAPÍTULO TERCERO**

### **LA BEGRIFFSJURISPRUDENZ, LA JURISPRUDENCIA DE CONCEPTOS O EL CONCEPTUALISMO ALEMÁN: *LOS TIEMPOS DE LAS TEORÍAS GENERALES***

1.	PRESENTACIÓN .....	55
2.	EL MÉTODO INDUCTIVO EN EL CONCEPTUALISMO ALEMÁN .....	56
3.	EL CONCEPTUALISMO DESDE LA VISIÓN DE GENY .....	58
4.	LA RECEPCIÓN DEL CONCEPTUALISMO Y RECAPITULACIÓN .....	61

## **CAPÍTULO CUARTO**

### **LA BELLE ÉPOQUE EN EL DERECHO: LOS ANTIFORMALISTAS FRANCESES Y SU NUEVA VISIÓN DEL DERECHO**

1.	PRESENTACIÓN: LA SITUACIÓN EUROPEA A FINALES DEL SIGLO XIX .....	65
2.	LA OBRA MONUMENTAL DE FRANÇOIS GENY .....	69
3.	FRANÇOIS GÉNY: LA “CRÍTICA NEGATIVA DEL MÉTODO TRADICIONAL” .....	70
3.1.	CRÍTICA EN CONTRA DE LA EXÉGESIS.....	72
	3.1.1. <i>LOS VACÍOS EN LA LEY</i> .....	74
	3.1.2. <i>LA PLENITUD DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO</i> .....	76
	3.1.3. <i>LA CRÍTICA CENTRAL A LA EXÉGESIS: LOS LÍMITES.....             DEL DERECHO LEGISLADO</i> .....	78
3.2.	CRÍTICA AL CONCEPTUALISMO: EL IRREDIMIBLE “ABUSO DE LAS ABSTRACCIONES LÓGICAS EN EL MÉTODO TRADICIONAL” .....	81
	3.2.1. <i>LA OBJETIVIZACIÓN Y LIMITACIÓN DE LOS             CONCEPTOS</i> .....	81

3.2.2.	<i>CONCLUSIONES DE LA CRÍTICA CONTRA EL CONCEPTUALISMO ALEMÁN</i> .....	84
4.	FRANÇOIS GÉNY Y EL HORIZONTE INSOSPECHADO DE LA INTERPRETACIÓN JURÍDICA: LA LIBRE INVESTIGACIÓN CIENTÍFICA.....	85
4.1.	LA RECONSTRUCCIÓN DE LAS FUENTES FORMALES DEL DERECHO POSITIVO Y SU INTERACCIÓN EN LA INTERPRETACIÓN DEL DERECHO .....	88
4.1.1.	<i>LA LEY ESCRITA</i> .....	89
4.1.2.	<i>LA COSTUMBRE</i> .....	95
4.1.3.	<i>LA AUTORIDAD O TRADICIÓN</i> .....	99
4.2.	LA LIBRE INVESTIGACIÓN CIENTÍFICA (LIC).....	108
4.2.1.	<i>LA NATURALEZA DE LAS COSAS</i> .....	110
4.2.2.	<i>LA ANALOGÍA</i> .....	113
4.2.3.	<i>LOS “ELEMENTOS DE NUESTRA ORGANIZACIÓN JURÍDICA POSITIVA”</i> .....	114
4.2.4.	<i>EL PAPEL DE LAS CIENCIAS SOCIALES EN LA INTERPRETACIÓN</i> .....	115
4.2.5.	<i>EL EQUILIBRIO DE LOS INTERESES CONTRAPUESTOS</i> .....	118
4.3.	LA JERARQUÍA DE LAS FFDP Y LA LIC.....	119
4.4.	RECAPITULACIÓN DEL ANTIFORMALISMO FRANCÉS.....	120

## CAPÍTULO QUINTO

### EL POSITIVISMO JURÍDICO DE HANS Kelsen Y H.L.A HART ¿FORMALISMO, ANTIFORMALISMO, O TERCERA VÍA?

1.	LOS CONVULSIONADOS TIEMPOS DE LAS DOS GUERRAS MUNDIALES .....	125
----	--	-----

2.	EL PENSAMIENTO QUE CONMOCIONÓ AL MUNDO: LA TEORÍA PURA DEL DERECHO DE HANS KELSEN.....	128
2.1.	ADVERTENCIAS PRELIMINARES.....	129
2.2.	ESTUDIO GENERAL SOBRE LA SEPARACIÓN ENTRE DERECHO Y MORAL: LA CRÍTICA A LOS SUBJETIVISMOS Y AL DERECHO NATURAL.....	130
2.2.1.	<i>CRÍTICA AL IUSNATURALISMO</i> .....	132
2.3.	LINEAMIENTOS BÁSICOS DE LA TEORÍA JURÍDICA DE KELSEN: LA NORMA FUNDAMENTAL ( <i>Grundnorm</i> ) Y LA PIRÁMIDE NORMATIVA.....	135
2.3.1.	<i>EL PROBLEMA DE LA VALIDEZ DE LA NORMA</i> .....	136
2.3.2.	<i>LA NORMA FUNDAMENTAL</i> .....	137
2.3.3.	<i>LA CONSTITUCIÓN EN SENTIDO MATERIAL Y LA CONSTRUCCIÓN ESCALONADA DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO</i> .....	140
2.4.	UN APUNTE SOBRE LA INTERPRETACIÓN DESDE HANS KELSEN .....	147
3.	EL POSITIVISMO ANALÍTICO DE UN BRITÁNICO: HERBERT LIONEL ADOLPHUS (HLA) HART .....	153
3.1.	PRESENTACIÓN .....	153
3.2.	LA CRÍTICA A AUSTIN .....	154
3.2.1.	<i>DESCRIPCIÓN DEL IMPERATIVISMO JURÍDICO</i> .....	154
3.2.2.	<i>EL DEBATE DE LA TEORÍA IMPERATIVISTA</i> .....	158
3.2.2.1.	<i>Sobre el contenido de las Normas Jurídicas</i> .....	159
3.2.2.2.	<i>Sobre el ámbito de aplicación de las normas jurídicas</i> .....	161

3.2.2.3. <i>Sobre el origen de las normas jurídicas</i> .....	161
3.2.2.4. <i>El problema del “soberano”</i> .....	161
3.3. LA TESIS DE H.L.A. HART: LA IDEA DE REGLA .....	164
3.3.1. <i>REGLAS PRIMARIAS Y REGLAS SECUNDARIAS</i> .....	164
3.3.2. <i>LA REGLA DE RECONOCIMIENTO</i> .....	167
3.3.3. <i>EL PROBLEMA DEL LENGUAJE USADO           EN LAS REGLAS</i> .....	170
3.3.4. <i>LAS VARIANTES DEL ESCEPTICISMO           EN EL DERECHO</i> .....	173

## CAPÍTULO SEXTO

### **7. LAS PROPUESTAS EN CONTRA DEL UTILITARISMO: LA TESIS DE LOS DERECHOS DE RONALD MYLES DWORKIN Y EL ANÁLISIS ECONÓMICO DEL DERECHO**

1. PRESENTACIÓN HISTÓRICA .....	177
2. UNA ACLARACIÓN NECESARIA .....	181
3. LA TESIS DE LOS DERECHOS: LOS DERECHOS: ¿EN SERIO? LA OBRA DE RONALD MYLES DWORKIN .....	183
3.1. CRITICANDO EL POSITIVISMO JURÍDICO: LA IDEA DE LOS PRINCIPIOS Y DE LAS DIRECTRICES POLÍTICAS .....	184
3.1.1. <i>PRESENTACIÓN</i> .....	184
3.1.2. <i>EL POSITIVISMO JURÍDICO SEGÚN DWORKIN</i> .....	185
3.1.3. <i>LOS PRINCIPIOS Y LAS REGLAS</i> .....	186
3.1.4. <i>EL PROBLEMA DE LA MORALIDAD CONCURRENTE               Y CONVENCIONAL EN EL POSITIVISMO</i> .....	190
3.2. EL RETO DE RESOLVER UN CASO DIFÍCIL. APUNTES SOBRE TRES PERSONAJES MÍTICOS: EL JUEZ HÉRCULES, EL JUEZ HERBERT Y EL POLÍTICO NIXON.....	191

3.2.1.	<i>OBJECIONES A LA TEORÍA DE LOS DERECHOS</i> .....	191
3.2.2.	<i>EL JUEZ HÉRCULES ENTRA A RESOLVER UN CASO</i> .....	193
3.2.3.	<i>EL JUEZ HERBERT: LA CRÍTICA CONTRA HART</i> ....	196
3.2.4.	<i>EL “MAL” POLÍTICO: NIXON</i> .....	197
3.3.	DOS NOTICIAS QUE ESTREMECEN: EL DERECHO A LA LIBERTAD NO EXISTE Y HAY UNA SOLA RESPUESTA CORRECTA A LOS CASOS DIFÍCILES.....	199
3.4.	LA POSICIÓN DE DWORKIN.....	203
4.	UN PEQUEÑO APUNTE SOBRE ROBERT NOZICK.....	206
5.	AL OTRO LADO DEL DEBATE: EL ANÁLISIS ECONÓMICO DEL DERECHO .....	208
5.1.	PROLEGÓMENOS .....	208
5.2.	EL PENSAMIENTO DE RICHARD POSNER.....	211
5.3.	ACERCAMIENTO A LAS IDEAS DE GUIDO CALABRESI Y EL DEBATE CON RICHARD POSNER .....	213
5.4.	LA ESTRUCTURA GENERAL DE LA ESCUELA DEL ANÁLISIS ECONÓMICO DEL DERECHO.....	215
6.	CONCLUSIÓN .....	217
	<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	221