

ÍNDICE GENERAL

| | |
|----------------|---|
| Prefacio | 9 |
|----------------|---|

Capítulo 1

Las perspectivas jurídicas

| | |
|---|----|
| 1.1. ¿Qué es el derecho? | 11 |
| 1.2. Excurso: la injustificada relegación de la pregunta “¿Qué es el derecho?” | 14 |
| 1.3.1. Iusnaturalismo | 17 |
| 1.3.2. La escuela histórica del derecho | 19 |
| 1.4. Normativismo | 20 |
| 1.5. Realismo | 27 |

Capítulo 2

El derecho como hecho y norma

| | |
|---|----|
| 2.1. El derecho como hecho | 31 |
| 2.2. Digresión sobre el empirismo lógico y la denominada filosofía analítica | 32 |
| 2.3. El derecho no es solo hecho. Su aspecto normativo | 36 |
| 2.4. La fenomenología: la conducta como objeto trascendente | 39 |
| 2.5. El existencialismo: la superación de la metafísica de la subjetividad | 43 |
| 2.6. Conclusión | 51 |

Capítulo 3

El libre albedrío

| | |
|-----------------------------------|----|
| 3.1.1. La conducta es libre | 53 |
|-----------------------------------|----|

| | |
|--|----|
| 3.1.2. Determinismo e indeterminismo | 56 |
| 3.1.3. La libertad como dato..... | 56 |
| 3.2. El conocimiento científico-filosófico | 57 |
| 3.3.1. El concepto de libre arbitrio..... | 58 |
| 3.3.2. Tipos de libertad..... | 59 |
| 3.3.2.1. La libertad (negativa) como ausencia de determinación exterior | 59 |
| 3.3.2.2. Lo exterior y lo interior del agente..... | 59 |
| 3.3.2.3. La autodeterminación o libertad positiva..... | 60 |
| 3.3.2.4. La doctrina clásica del autodeterminismo y la paradoja de Crisipo..... | 61 |
| 3.3.2.5. La falacia idiosincrásica | 62 |
| 3.3.2.6. Carácter empírico del libre arbitrio..... | 63 |
| 3.4. Conclusión..... | 64 |

Capítulo 4

La norma jurídica

| | |
|---|----|
| 4.1. ¿Qué es una norma jurídica?..... | 65 |
| 4.2. Tesis imperativista tradicional. La norma como mandato. Austin..... | 65 |
| 4.3. Crítica..... | 66 |
| 4.4. La norma como imperativo independiente. Olivecrona | 67 |
| 4.5. El elemento semántico representativo de las normas jurídicas..... | 69 |
| 4.6. Crítica..... | 70 |
| 4.7. La norma como directiva. Ross..... | 70 |
| 4.8. Crítica..... | 70 |
| 4.9. Tesis proposicional. La norma como juicio..... | 71 |
| 4.10. Autocrítica de Kelsen. Tesis de la segunda etapa de la teoría pura. Disidencia con la egología..... | 72 |
| 4.11. Crítica al pensamiento de Kelsen de la segunda etapa | 74 |
| 4.12. Tesis trialista..... | 76 |
| 4.13. Crítica..... | 78 |
| 4.14. Tesis egológica..... | 80 |
| 4.15. Crítica. Remisión..... | 81 |
| 4.16. Función de la norma jurídica | 81 |

| | |
|--|----|
| 4.17.1. Relación cognoscitiva norma-conducta. Crítica de Cossio a la tesis teleológica sustentada en el argumento de la heterogeneidad de objetos | 84 |
| 4.17.2. Crítica de Cossio a la tesis teleológica sustentada en el argumento de la mutilación de la experiencia jurídica | 85 |
| 4.17.2.1. Zona del derecho potestativo | 85 |
| 4.17.2.2. Ámbito de las transgresiones..... | 86 |
| 4.17.2.3. Zona de las prestaciones y sanciones | 86 |
| 4.18.1. Réplica al argumento cossiano de la heterogeneidad de objetos | 86 |
| 4.18.2. Réplica al argumento cossiano de la mutilación de la experiencia jurídica. Relación teleológica..... | 89 |
| 4.18.2.1. Zona del derecho potestativo | 89 |
| 4.18.2.2. Ámbito de las transgresiones..... | 90 |
| 4.18.2.3. Zona de las prestaciones y sanciones | 90 |
| 4.19. Relación teleológica | 91 |
| 4.20. Estructura lógica de la norma jurídica | 92 |
| 4.21. La lógica jurídica..... | 95 |
| 4.22. Juicio hipotético o disyuntivo | 97 |
| 4.23. Irrelevante incidencia de la lógica simbólica proposicional..... | 99 |

Capítulo 5

El derecho como valor

| | |
|--|-----|
| 5.1. Introducción | 103 |
| 5.2. Fenomenología de la sentencia..... | 105 |
| 5.3. La función judicial en el racionalismo jurídico..... | 106 |
| 5.4. La función judicial en la teoría pura del derecho..... | 106 |
| 5.5.1. La función judicial en la teoría egológica..... | 108 |
| 5.5.2. Elementos constitutivos de la sentencia..... | 109 |
| 5.5.3.1. Estructura lógica que está dada al juez por anticipado: la ley | 109 |
| 5.5.3.2. Las circunstancias del caso | 111 |
| 5.5.3.3. La valoración jurídica | 113 |
| 5.5.3.3.1. La comprensión | 114 |

| | |
|--|-----|
| 5.5.3.3.2. La intuición emocional..... | 116 |
| 5.5.4. El rol accesorio del silogismo respecto del acto de valoración..... | 117 |
| 5.6. La función judicial en la teoría trialista | 119 |
| 5.7. Conexiones entre la egología y el trialismo..... | 123 |
| 5.8. Diferencias entre la egología y el trialismo | 125 |
| 5.9. Innecesariedad de la declaración de inconstitucionalidad en ciertos casos..... | 132 |
| 5.10. Conclusión..... | 134 |

Capítulo 6

Cinco tesis fundamentales

| | |
|--|-----|
| 6.1. Las cinco tesis de la ortodoxia egológica y de la neoegología | 135 |
| 6.2.1. La teoría jurídica estudia el derecho positivo (primera tesis)..... | 136 |
| 6.2.2. Examen del derecho a la vida | 137 |
| 6.2.3. El contenido mínimo de derecho natural..... | 139 |
| 6.2.4. Los derechos en serio | 140 |
| 6.2.5. Dworkin y Cossio..... | 146 |
| 6.2.6. La teoría jurídica no solo estudia el derecho positivo, sino que también debe ocuparse de enjuiciarlo valorativamente (reformulación de la primera tesis)..... | 150 |
| 6.3. El derecho es conducta (segunda tesis)..... | 153 |
| 6.4. La conducta es siempre valiosa –positiva o negativamente– (tercera tesis)..... | 156 |
| 6.5. La conducta es libre (cuarta tesis) | 160 |
| 6.6.1. El derecho es conducta en interferencia intersubjetiva (quinta tesis) | 160 |
| 6.6.2. El derecho es conducta en interferencia intersubjetiva, normada y valiosa (reformulación de la quinta tesis) | 162 |

Capítulo 7

El tema de la integración

| | |
|-------------------------|-----|
| 7.1. Introducción | 165 |
|-------------------------|-----|

| | |
|--|-----|
| 7.2. El componente axiológico..... | 167 |
| 7.3. El derecho como objeto tridimensional..... | 168 |
| 7.4. Pluralismo metódico | 172 |
| 7.5. Vigencia de las ontologías regionales | 174 |
| 7.6. ¿Dimensiones filosóficas, metafóricas o jurídicas?..... | 176 |

APÉNDICES

Apéndice I: Recensión del pensamiento filosófico de Ortega y Gasset

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción | 183 |
| 2.1. Superación del dualismo: realismo-idealismo..... | 184 |
| 2.2. Crítica a la superación orteguiana | 186 |
| 2.3. Respuesta a la crítica | 186 |
| 3. La razón vital..... | 187 |
| 4. La razón histórica..... | 188 |
| 5.1. La noción o idea del ser | 189 |
| 5.2. La reabsorción de la circunstancia | 191 |
| 5.3. El ser indigente. La realidad radical. Mi vida | 194 |
| 6. El perspectivismo..... | 199 |
| 7. Colofón..... | 202 |

Apéndice II: Trialismo, razón clasificatoria y experiencia jurídica

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción | 205 |
| 2. Orden de repartos..... | 206 |
| 3. Una subclasificación ilustrativa: normas exactas e inexactas | 210 |
| 4. Las clasificaciones no son verdaderas ni falsas, son útiles o inútiles | 211 |
| 5.1. Superación del dualismo histórico..... | 214 |
| 5.2. Crítica a la superación orteguiana | 216 |
| 5.3. Respuesta a la crítica | 216 |
| 5.4. Consecuencias de la disolución del dualismo | 217 |
| 6. Metodología..... | 218 |
| 7. La realidad social estudiada por la jurística sociológica..... | 219 |

| | |
|--------------------------|------------|
| Bibliografía..... | 223 |
|--------------------------|------------|