

LUIZ GUILHERME MARINONI

Cultura,
unidad del derecho y
cortes supremas

Traducción de
Christian DELGADO SUÁREZ
Laura CRIADO SÁNCHEZ
Renzo CAVANI

Presentación de
Giovanni F. PRIORI POSADA

Nota previa de
Renzo CAVANI



ÍNDICE

Presentación, de Giovanni PRIORI POSADA	7
Nota previa, de Renzo CAVANI	11
Abreviaturas	15

CAPÍTULO I

UNIDAD DEL DERECHO Y CULTURA

1. Falta de racionalidad y previsibilidad en el derecho brasileño	23
2. El impacto de los valores de la contrarreforma en los países ibéricos y la colonización de América	28
3. El «patrimonialismo» en la formación de la cultura brasileña: de WEBER a BUARQUE DE HOLANDA	29
4. Cultura del personalismo, falta de cohesión social y debilidad de las instituciones.	37
5. ¿A quién le interesa la irracionalidad?	39
6. Patrimonialismo frente a generalidad del derecho y sistema de precedentes	42
7. Autoridad de los precedentes, respeto al derecho y responsabilidad personal.....	43

CAPÍTULO II

DE LA CORTE QUE DECLARA «EL SENTIDO EXACTO DE LA LEY» A LA CORTE QUE INSTITUYE *RATIO DECIDENDI*

1. Cortes supremas y función de la unidad del derecho en Iberoamérica	49
---	----

ÍNDICE

2. La transformación de la función de las cortes supremas.....	55
2.1. De la tutela de la ley a la atribución del sentido al derecho.....	55
2.2. La función de colaboración con el Legislativo.	60
2.3. La imprescindibilidad de superar la relación «corregir la decisión-definir el sentido del derecho».....	63
2.4. La necesidad de instituir un filtro recursal para el desempeño de las funciones de la corte.	64
3. Autoridad de los precedentes.....	70
3.1. Los precedentes en el ordenamiento jurídico vinculante.....	70
3.2. La decisión interpretativa de la corte suprema como «reconstrucción» que regula la vida social y guía la resolución de los casos conflictivos: la eficacia obligatoria del precedente como consecuencia.....	71
3.3. La posición de vértice.....	74
4. Fundamentos de los precedentes obligatorios.	75
4.1. La realización de la igualdad.	75
4.2. La imparcialidad.	78
4.3. La coherencia del derecho.	79
4.4. La seguridad jurídica.	81

CAPÍTULO III

LA FUNCIÓN INTERPRETATIVA DE LAS CORTES SUPREMAS

1. Introducción.....	87
2. El presupuesto teórico del tribunal que tiene la uniformidad como medio de control de la interpretación exacta de la ley.....	88
3. El impacto del constitucionalismo, el uso creciente de las cláusulas generales y la evolución de la teoría de la interpretación.....	90
4. La función de definición del sentido del derecho y de garantía de su unidad. La obligatoriedad del precedente.....	96
5. El argumento de que el sistema de precedentes obligatorios obstaculiza la evolución del derecho.....	99
6. El argumento de que los precedentes obligatorios son típicos de un sistema en el que el juez crea el derecho.....	101
7. La estabilidad del derecho como fundamento de un tribunal de precedentes.....	103
8. El problema de las peculiaridades del caso concreto.....	104

ÍNDICE

9. La contradicción inherente a un «tribunal supremo de corrección».	107
10. La inevitabilidad del tribunal de precedentes en el Estado contemporáneo: la coherencia del orden jurídico y la tutela de la seguridad jurídica y la igualdad.....	108

CAPÍTULO IV

LA DECISIÓN COLEGIADA EN LAS CORTES SUPREMAS

1. De la corrección de la aplicación de la ley a la atribución de sentido al derecho.....	113
2. De la solución del caso concreto a la <i>ratio decidendi</i>	115
3. La función contemporánea de las cortes supremas y el problema de la decisión colegiada.....	116
4. La importancia de la voluntad de los juzgadores.....	119
5. Dimensiones de la decisión colegiada.....	120
6. <i>Ratio decidendi</i> y <i>obiter dictum</i>	121
7. Fase de discusión: el raciocinio decisorio.	126
8. Los hechos del caso.....	126
9. La admisibilidad del caso o del recurso.....	129
10. Decisiones divergentes y violación del precedente.	134
11. Enfrentamiento de la interpretación propuesta en el recurso.	136
12. Los fundamentos de derecho.....	138
13. Las directivas de interpretación y opciones valorativas.	139
14. Universabilidad de la decisión.....	142
15. Proclamación de la decisión y de la <i>ratio decidendi</i>	143
16. Fundamentos y conclusión de los votos individuales.....	145
17. Elaboración de la justificativa.....	148
18. Justificativa y <i>ratio decidendi</i>	150

BIBLIOGRAFÍA.....	151
-------------------	-----