

JORDI FERRER BELTRÁN
CARMEN VÁZQUEZ
(Coeditores)

DEBATIENDO CON TARUFFO

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2016

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
PRESENTACIÓN , <i>Jordi Ferrer Beltrán y Carmen Vázquez</i>	15

I

CUESTIONES DE DERECHO COMPARADO

LOS PELIGROS DE LA INVESTIGACIÓN EN DERECHO COMPARADO , <i>Ronald J. Allen</i>	21
BIBLIOGRAFÍA.....	40
MICHELE TARUFFO, ENTRE DERECHOS NACIONALES, COMPARACIÓN Y TEORÍA GENERAL , <i>Federico Carpi</i>	45
BIBLIOGRAFÍA.....	52
TARUFFO COMPARATISTA. UNA MIRADA ORIGINAL A LOS PROBLEMAS DEL PROCESO CIVIL , <i>Angelo Dondi</i>	55
BIBLIOGRAFÍA.....	80

	Pág.
EFFECTIVIDAD DE LA TUTELA JURISDICCIONAL, MEDIDAS COERCITIVAS Y PAPEL DEL JUEZ EN LA COMPARACIÓN ENTRE <i>CIVIL LAW</i> Y <i>COMMON LAW</i>: LA EXPERIENCIA INGLESA, Carlo Vittorio Giabardo	87
1. INTRODUCCIÓN	87
2. LA CUESTIÓN DEL MÉTODO DEL DERECHO COMPARADO Y EL PROBLEMA DE LA «COMPARABILIDAD» DE LAS INSTITUCIONES JURÍDICAS.....	91
3. PRINCIPIO DE EFFECTIVIDAD DE LA TUTELA JURISDICCIONAL Y «DESPATRIMONIALIZACIÓN» DEL DERECHO PROCESAL CIVIL.....	93
4. EL OBJETO DE LA COMPARACIÓN (RASGOS GENERALES)...	96
5. ASPECTOS FUNDAMENTALES DEL <i>CIVIL CONTEMPT OF COURT</i>	97
6. OBSERVACIONES DISPERSAS SOBRE EL PAPEL DEL JUEZ INGLÉS Y EL <i>CIVIL CONTEMPT OF COURT</i>	100
BIBLIOGRAFÍA	104
LA GÉNESIS DE LA AMBIGÜEDAD. APUNTES PARA UNA INVESTIGACIÓN HISTÓRICA SOBRE LA CONMIXTIÓN ENTRE <i>JUS CONSTITUTIONIS</i> Y <i>JUS LITIGATORIS</i>, Francesco Campodonico ...	109
1. UNA PREMISA SOBRE PASADO Y PRESENTE.....	109
2. EL SENTIDO DE UNA INVESTIGACIÓN HISTÓRICA SOBRE LA CONMIXTIÓN ENTRE DOS <i>JURA</i>	111
3. EL ORIGEN DE LA SEPARACIÓN ENTRE <i>JUS CONSTITUTIONIS</i> Y <i>JUS LITIGATORIS</i>	115
4. LA HERENCIA DE UNA SEPARACIÓN IMPERFECTA: EL PERIODO INTERMEDIO Y LA CUESTIÓN FRANCESA.....	120
5. <i>JUS LITIGATORIS</i> Y <i>JUS CONSTITUTIONIS</i> ANTE EL CONSEJO DEL REY	125
6. CONCLUSIONES	127
BIBLIOGRAFÍA.....	129

II

SOBRE EL PRECEDENTE JUDICIAL

	Pág.
EL PRECEDENTE INTERPRETATIVO COMO RESPUESTA A LA TRANSFORMACIÓN DEL <i>CIVIL LAW</i>: LA CONTRIBUCIÓN DE TARUFFO, Luiz Guilherme Marinoni	133
1. INTRODUCCIÓN	133
2. TARUFFO Y LA IDEOLOGÍA DE LA CORTE DE CASACIÓN	134
3. EL PRESUPUESTO TEÓRICO DE LA CORTE QUE TIENE LA UNIFORMIDAD COMO MEDIO DE CONTROL DE LA INTERPRETACIÓN EXACTA DE LA LEY.....	136
4. EL IMPACTO DEL CONSTITUCIONALISMO, EL USO CRECIENTE DE LAS CLÁUSULAS GENERALES Y LA EVOLUCIÓN DE LA TEORÍA DE LA INTERPRETACIÓN	137
5. LA FUNCIÓN DE DEFINICIÓN DEL SENTIDO DEL DERECHO Y DE GARANTÍA DE SU UNIDAD. LA OBLIGATORIEDAD DEL PRECEDENTE COMO CONSECUENCIA	142
6. EL ARGUMENTO DE QUE EL SISTEMA DE PRECEDENTES OBLIGATORIOS OBSTACULIZA LA EVOLUCIÓN DEL DERECHO	144
7. EL ARGUMENTO DE QUE LOS PRECEDENTES OBLIGATORIOS SON TÍPICOS DE UN SISTEMA EN EL QUE EL JUEZ CREA EL DERECHO	145
8. LA ESTABILIDAD DEL DERECHO COMO FUNDAMENTO DE UNA CORTE DE PRECEDENTES	147
9. EL PROBLEMA DE LAS PECULIARIDADES DEL CASO CONCRETO.....	148
10. LA CONTRADICCIÓN INHERENTE A UNA «CORTE SUPREMA DE CORRECCIÓN»	150
11. LA INEVITABILIDAD DE LA CORTE DE PRECEDENTES EN EL ESTADO CONTEMPORÁNEO: LA COHERENCIA DEL ORDEN JURÍDICO Y LA TUTELA DE LA SEGURIDAD JURÍDICA Y LA IGUALDAD	151
BIBLIOGRAFÍA	153

	Pág.
EL USO DEL PRECEDENTE EN EL DIÁLOGO ENTRE CORTES NACIONALES Y TRANSNACIONALES, Eduardo Oteiza	157
1. LA AMBIGÜEDAD DEL VÉRTICE Y LA DESMATERIALIZACIÓN DE LOS CONFINES.....	157
2. RETROSPECTIVA DE LAS IDEAS DE TARUFFO SOBRE JURISPRUDENCIA Y PRECEDENTE	159
3. EL DIÁLOGO ENTRE CORTES COMO PRÁCTICA DELIBERATIVA.....	162
4. LEY Y JURISPRUDENCIA EN LOS SISTEMAS EUROPEO Y AMERICANO DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS	165
5. EL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD. EL CONTEXTO Y LOS PROBLEMAS DERIVADOS DE LAS «LEYES DE PERDÓN» EN AMÉRICA LATINA	167
6. LA DELIBERACIÓN EN LAS COMUNIDADES POSNACIONALES.....	173
BIBLIOGRAFÍA.....	174
EL GEN IUSREALISTA DE MICHELE TARUFFO: LA TEORÍA DEL PRECEDENTE JUDICIAL, Jordi Ferrer Beltrán	177
1. INTRODUCCIÓN	177
2. UNA TEORÍA GENERAL DEL PRECEDENTE JUDICIAL.....	179
2.1. Las dimensiones del precedente	179
2.2. La eficacia del precedente.....	180
2.3. La relación entre el precedente y los hechos	181
3. LA TEORÍA DE LA INTERPRETACIÓN IMPLÍCITA EN LA TEORÍA GENERAL DEL PRECEDENTE DE TARUFFO: EL ESCEPTICISMO INTERPRETATIVO (REALISMO JURÍDICO).....	183
4. «EL PRECEDENTE ES LO QUE DICEN LOS JUECES QUE ES»... ..	188
BIBLIOGRAFÍA.....	190
COHERENCIA Y PROGRESIVIDAD EN EL CONCEPTO DE PRECEDENTE, Sandra Gómora Juárez	193
1. INTRODUCCIÓN	193
2. TEORÍAS DE LA COHERENCIA Y SU APLICACIÓN AL DERECHO	195

	Pág.
3. COHERENCIA GENERAL Y JURISDICCIONAL	197
3.1. Coherencia jurisdiccional local.....	202
4. LA DOBLE CONDICIÓN NECESARIA Y OTROS CRITERIOS PARA DECIDIR	203
5. COHERENCIA Y PROGRESIVIDAD EN CONTEXTO.....	206
6. LA DOBLE CONDICIÓN: CONCEPTOS DE GRADO.....	213
7. CONCLUSIONES	217
BIBLIOGRAFÍA.....	218
EL PROBLEMA DE LA FORMACIÓN DE PRECEDENTES EN MATERIA PROBATORIA POR TRIBUNALES SUPREMOS. El imperativo de que las decisiones judiciales relativas a la prueba de los hechos sean universalizables, Simone Trento	221
1. INTRODUCCIÓN	221
2. LOS FUNDAMENTOS NORMALMENTE SEÑALADOS PARA NO CONOCER MATERIAS RELATIVAS A LA PRUEBA DE LOS HECHOS EN LOS RECURSOS EXTRAORDINARIOS Y LAS CRÍTICAS QUE SE LES PUEDEN HACER	223
2.1. Casos limitados de admisión de recursos en los tribunales supremos.....	223
2.1.1. El contexto probatorio y el punto de vista jurídico.....	224
2.2. La distinción espuria entre el «mero» análisis de los hechos (cuestión de hecho) y el tratamiento jurídico a ellos aplicable (cuestión de derecho).....	227
2.2.1. El derecho como sistema abierto que regula su propia apertura	235
2.2.2. Los conceptos jurídicos abiertos e indeterminados y el carácter argumentativo del derecho.....	236
2.3. Los presupuestos particularistas insostenibles implícitamente contenidos en el argumento de que los tribunales supremos con función uniformizadora del derecho no deben apreciar cuestiones de hecho y de prueba.....	237
3. LAS FUNCIONES DE LOS TRIBUNALES SUPREMOS Y SUS LIMITACIONES.....	241
3.1. Las funciones de los tribunales supremos contemporáneos y la aparente paradoja de estas funciones con la tesis que se sostiene en este trabajo	241

	Pág.
3.2. Decisiones basadas en reglas. El imperativo de que las decisiones judiciales sean universalizables y la autoridad de los precedentes de acuerdo con su fuerza argumentativa y con la posición del órgano que dicta la decisión	245
4. CONCLUSIONES	249
BIBLIOGRAFÍA.....	250
 III EL PROCESO JUDICIAL Y LA PRUEBA 	
PROCESO Y PRAGMATISMO, Stephen B. Burbank	255
BIBLIOGRAFÍA.....	270
LA PRUEBA JUDICIAL COMO CONOCIMIENTO: UNA CARACTERIZACIÓN POCO PERSUASIVA, Diego Dei Vecchi	273
1. INTRODUCCIÓN	273
2. LA JUSTIFICACIÓN DE LOS ENUNCIADOS FÁCTICOS: JUSTICIA Y VERDAD.....	277
3. LA PRUEBA JUDICIAL, ENTRE CONOCIMIENTO Y PERSUASIÓN: UNA MATIZACIÓN DE LA DICOTOMÍA.....	282
4. PRESUNCIÓN DE INOCENCIA Y ESTÁNDARES DE PRUEBA...	286
5. CONCLUSIONES	291
BIBLIOGRAFÍA.....	291
UNA APROXIMACIÓN EPISTEMOLÓGICA-CONTEXTUAL AL CONOCIMIENTO DE LOS HECHOS EN EL PROCESO. EL MODELO DE MICHELE TARUFFO, ENTRE PERSPECTIVAS ANALÍTICAS Y APERTURAS INTERDISCIPLINARIAS, Flora Di Donato y Francesca Scamardella	297
1. EL MODELO EPISTÉMICO DE MICHELE TARUFFO: RASGOS.	297
2. EL MODELO EPISTÉMICO FRENTE A LOS ENFOQUES HERMENÉUTICO Y RETÓRICO-PERSUASIVO	299
2.1. La dimensión hermenéutica.....	301
2.2. La dimensión retórico-persuasiva	302

	Pág.
3. POR UN MODELO EPISTEMOLÓGICO-CONTEXTUAL: EXPANSIONES	304
BIBLIOGRAFÍA.....	308
LA JUSTICIA, LA VERDAD Y LA PRUEBA: NO TAN SIMPLE, DESPUÉS DE TODO, Susan Haack	311
1. EN TEORÍA.....	312
2. EN LA PRÁCTICA	323
BIBLIOGRAFÍA.....	336
POR QUÉ LAS REGLAS PROCESALES ASIMÉTRICAS HACEN IMPOSIBLE CALCULAR UN ESTÁNDAR DE PRUEBA RACIONALMENTE JUSTIFICADO, Larry Laudan	341
BIBLIOGRAFÍA.....	352
MICHELE TARUFFO Y LAS REFORMAS DEL PROCESO CIVIL, Andrea Giussani	353
BIBLIOGRAFÍA.....	357
PRESUNCIONES EN EL DERECHO CONTINENTAL Y EN EL COMMON LAW. UN ANÁLISIS COMPARADO, Raymundo Gama	359
1. INTRODUCCIÓN	359
2. UN CONCEPTO PROBLEMÁTICO	361
3. UNA TRADICIÓN INTELECTUAL COMÚN	364
4. PRESUNCIONES COMO NORMAS Y PRESUNCIONES COMO RAZONAMIENTOS.....	367
5. EL LUGAR DE LAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO Y EN EL RAZONAMIENTO JURÍDICO.....	371
6. PRESUNCIONES Y CARGA DE LA PRUEBA	373
7. PRESUNCIONES GENUINAS Y FALSAS PRESUNCIONES.....	378
8. CONCLUSIÓN	382
BIBLIOGRAFÍA.....	382

	Pág.
SOBRE LOS PRESUPUESTOS FILOSÓFICOS DE LAS PRUEBAS NEUROCIENTÍFICAS (A propósito de «Proceso y neurociencia. Aspectos generales», de M. Taruffo), Daniel González Lagier.....	385
1. LA NATURALIZACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD	385
2. LA NEUROCIENCIA Y LA PRUEBA DE LOS ESTADOS MENTALES.....	388
3. LA BÚSQUEDA DE LA MENTE EN LA MATERIA: UN MAPA DE TEORÍAS DE LA MENTE	392
4. TEORÍAS DE LA MENTE Y DETERMINISMO	400
5. ¿ES REALMENTE FALAZ LA FALACIA MEREOLÓGICA? DE NUEVO SOBRE CONDUCTISMO LÓGICO Y FUNCIONALISMO	404
6. PARA TERMINAR: TEORÍAS DE LA MENTE Y PRUEBAS NEUROFISIOLÓGICAS	407
BIBLIOGRAFÍA.....	411
COMENTARIOS, Michele Taruffo.....	413
1. PREMISA	413
2. DERECHO COMPARADO.....	414
2.1. Sobre el proceso <i>adversarial</i> estadounidense.....	416
2.2. Sobre las <i>class actions</i>	420
3. SOBRE EL PRECEDENTE	422
4. CUESTIONES EN MATERIA DE PRUEBAS	433
BIBLIOGRAFÍA.....	436