

SILVIA DÍEZ SASTRE

LA FORMACIÓN DE CONCEPTOS EN EL DERECHO PÚBLICO

**Un estudio de metodología académica:
definición, funciones y criterios
de formación de los conceptos jurídicos**

Prólogo de
José María Rodríguez de Santiago

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2018

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
ABREVIATURAS	13
PRÓLOGO	15
INTRODUCCIÓN	27
I. OBJETO DE ESTUDIO	27
II. LA FORMACIÓN DE CONCEPTOS COMO MÉTODO ACADÉMICO ..	31
III. EL MÉTODO DE LOS ESTUDIOS METODOLÓGICOS	35
IV. SESGOS DE LA INVESTIGACIÓN	37
V. ESTRUCTURA.....	41

CAPÍTULO PRIMERO

PRESUPUESTOS DE LA INVESTIGACIÓN

I. PLANTEAMIENTO	45
II. PRESUPUESTOS METAJURÍDICOS	46
1. Bases de una teoría general de los conceptos.....	46
1.1. Los conceptos como unidades del pensamiento	46
1.2. Estructura básica de los conceptos.....	48
1.3. Clases de conceptos	51
1.4. Taxonomías conceptuales	52
2. Los conceptos como expresión y límite de creatividad	53
3. Las diferencias conceptuales en los distintos ámbitos de conocimiento .	56

	Pág.
III. PRESUPUESTOS JURÍDICOS	57
1. Las exigencias del Derecho.....	57
1.1. Cuestiones generales.....	57
1.2. Seguridad jurídica.....	58
1.3. Igualdad.....	60
1.4. Coherencia y argumentación.....	60
2. Derecho público y Derecho privado	61
2.1. El sentido de la distinción	62
2.2. Diferencias metodológicas.....	64
2.3. Las exigencias del Derecho público	65
IV. PRESUPUESTOS HISTÓRICOS	68
1. La evolución histórica del método jurídico.....	68
1.1. Conceptualismo y constructivismo	69
1.1.1. El punto de partida: la Escuela Histórica del Derecho....	69
1.1.2. Jurisprudencia conceptual	72
1.2. Positivismo jurídico y garantía de pureza.....	75
1.3. La superación del Derecho puro	76
1.4. La aspiración al sistema	80
2. La evolución metodológica del Derecho público.....	83
2.1. El método jurídico en la construcción del Derecho público	83
2.1.1. El modelo del Derecho civil.....	83
2.1.2. Administración y Poder Judicial.....	89
2.2. Constitucionalización.....	90
2.3. Europeización	92
2.4. La Escuela de la Reforma	95

CAPÍTULO SEGUNDO LOS CONCEPTOS JURÍDICOS

I. PLANTEAMIENTO	99
II. LA DEFINICIÓN DE CONCEPTO JURÍDICO	100
1. Conceptos jurídicos y Derecho	101
2. Conceptos jurídicos más allá del Derecho	105
III. TIPOLOGÍA DE FORMAS DEL PENSAMIENTO CONCEPTUAL EN EL DERECHO PÚBLICO.....	108
1. Instituciones	109
1.1. Acepciones del concepto de institución	109

	Pág.
1.2. Evolución del pensamiento institucional	111
1.3. Los peligros de la construcción institucional.....	114
2. Conceptos clasificatorios.....	118
2.1. Caracterización general.....	118
2.2. En especial, las categorías jurídicas.....	122
2.3. Aplicación binaria	123
3. Tipos.....	125
3.1. Caracterización general.....	125
3.2. Clases de tipos.....	127
3.3. Los tipos como instrumento de renovación metodológica	129
4. Principios.....	130
5. Conceptos clave	133
6. Conceptos puente	137
7. Iconos jurídicos	140
IV. LAS FUNCIONES DE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS	142
1. Descriptiva y clasificatoria.....	144
2. Analítica y explicativa.....	146
3. Creadora y legitimadora.....	147
4. Prescriptiva y directiva.....	149
5. Heurística y puente.....	150
V. CONCEPTOS JURÍDICOS Y DOGMÁTICA JURÍDICA	151

CAPÍTULO TERCERO LA FORMACIÓN DE CONCEPTOS EN EL DERECHO PÚBLICO

I. PLANTEAMIENTO	155
II. LA ORIENTACIÓN FUNCIONAL DE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS ...	156
III. ASPECTOS FUNDAMENTALES EN LA FORMACIÓN DE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS	160
1. Características del material jurídico.....	160
1.1. Estabilidad.....	161
1.2. Densidad	163
2. El contexto: la relación entre la Parte General y la Parte Especial	165
2.1. El origen de la distinción	165
2.2. La formación de conceptos en clave general y especial	168
3. Los sesgos en la formación de conceptos	169

	Pág.
IV. LOS PROCESOS DE FORMACIÓN CONCEPTUAL.....	170
1. La definición como forma de creación conceptual	170
1.1. La selección de los atributos del concepto.....	171
1.2. La definición <i>per genus proximum et differentiam specificam</i> ...	175
2. Herramientas para la formación de conceptos	179
2.1. Inducción.....	179
2.2. Deducción	181
2.3. Recepción.....	183
2.3.1. Derecho comparado.....	184
2.3.2. Otras disciplinas	188
3. Directrices en la formación de conceptos	190
3.1. Transparencia	190
3.2. Argumentación.....	191
V. CRITERIOS DE CORRECCIÓN EN LA FORMACIÓN DE CON- CEPTOS.....	192
1. Criterios generales.....	193
1.1. En relación con el término	193
1.2. En relación con el contenido.....	196
2. Criterios jurídicos.....	198
2.1. Respeto al Derecho positivo	198
2.2. Adecuación de la estructura del concepto a su función	200
BIBLIOGRAFÍA.....	203