

PILAR ZAMBRANO
JUAN CIANCIARDO

LA INTELIGIBILIDAD DEL DERECHO

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2019

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
INTRODUCCIÓN	9
CAPÍTULO I. LOS A PRIORI DE LA CULTURA DE DERECHOS	13
1. PLANTEAMIENTO	13
2. LAS PRETENSIONES IMPLÍCITAS EN ALGUNOS DE LOS RASGOS DE LA CULTURA DE LOS DERECHOS ..	15
2.1. Los derechos y su reconocimiento	15
2.2. La proyección internacional del reconocimiento y la protección de los derechos	19
2.3. Los derechos y los principios iusfundamentales	23
2.4. La justificación y los alcances del principio de proporcionalidad	25
2.5. La razonabilidad como exigencia de la decisión judicial	
3. EN BUSCA DE UNA COMPRENSIÓN	30
3.1. Derecho y OMI	33
3.2. Hacia las razones últimas	38
3.3. Los presupuestos lógicos de las pretensiones de corrección y de objetividad	42
CAPÍTULO II. ¿PARA QUÉ UN DERECHO QUE REMITE A LA MORAL?	47
1. LA ADOPCIÓN DEL PUNTO DE VISTA INTERNO Y EL PROBLEMA DE LA RELEVANCIA DEL DERECHO ..	47

	<u>Pág.</u>
2. LA NORMATIVIDAD DEL DERECHO Y LA RELEVANCIA DEL DERECHO COMO RAZÓN PARA LA ACCIÓN	52
3. LOS PRESUPUESTOS DE LA PREGUNTA ACERCA DE LA RELEVANCIA DEL DERECHO	53
3.1. Primer presupuesto: el individuo desea tomar en cuenta principios morales y actuar en consecuencia	53
3.2. Segundo presupuesto: el individuo sabe lo que disponen los principios morales	56
3.2. Tercer presupuesto: los principios morales siempre estipulan una solución (y no varias)	57
4. UNA RELECTURA DE LA EXISTENCIA Y LA COGNOSCIBILIDAD DEL OMI COMO FUNDAMENTO DE LA RELEVANCIA DEL DERECHO	57
5. UNA RELECTURA DEL PRESUPUESTO DE LA NATURALEZA CONCLUYENTE DE LA MORAL COMO FUNDAMENTO DE LA RELEVANCIA DEL DERECHO	62
5.1. El Derecho como práctica colectiva	62
5.2. Un razonamiento jurídico en dos niveles	64
5.3. La superación de la paradoja de la irrelevancia en el razonamiento práctico	67
5.4. La superación de la paradoja de la indeterminación radical del derecho positivo	68
6. RECAPITULACIÓN	69
7. LA PERSISTENCIA DEL REGRESO AL INFINITO, LA CIRCULARIDAD Y LA FALACIA NATURALISTA	71
8. LA PERSISTENCIA DE LA CIRCULARIDAD TAUTOLÓGICA EN LA INTERPRETACIÓN DEL DERECHO	79
CAPÍTULO III. EL DERECHO COMO RAZÓN EXCLUYENTE PARA LA ACCIÓN. UNA APROXIMACIÓN DESDE LA TEORÍA IUSNATURALISTA DEL DERECHO DE JOHN FINNIS	85

	<u>Pág.</u>
1. PLANTEAMIENTO	85
2. LAS MOTIVACIONES PARA ACTUAR: RAZÓN DIRECTIVA, RAZÓN MORAL Y EMOCIÓN O INTERÉS ...	87
2.1. Razón pre-moral y razón moral	87
2.2. Razón y emoción	92
3. EL DERECHO COMO RAZÓN PARA LA ACCIÓN	94
4. EL DERECHO COMO RAZÓN EXCLUYENTE	99
5. LA OBLIGACIÓN MORAL Y LA OBLIGACIÓN JURÍDICA DE OBEDECER AL DERECHO	102
6. ALGUNAS DIFICULTADES EPISTÉMICAS EN LA DISTINCIÓN ENTRE OBLIGACIÓN EN SENTIDO JURÍDICO Y OBLIGACIÓN EN SENTIDO MORAL	105
7. RECAPITULACIÓN	112
CAPÍTULO VI. LA RELEVANCIA DEL DERECHO Y SU CONEXIÓN INTERPRETATIVA CON LA MORAL Y LA POLÍTICA	115
1. PLANTEAMIENTO	115
2. LOS DESAFÍOS COGNITIVOS DE LA INTEPRETACIÓN CONCRETA O JUDICIAL	119
2.1. El problema de la variabilidad	119
2.2. Los desafíos del juicio de individuación de los hechos del caso: perspectiva externa, intencionalidad y libertad	120
2.3. Los desafíos cognitivos del juicio de imperio: la indeterminación del futuro	124
3. Kelsen y la autonomía de la tipificación jurídica	125
3.1. El intento kelseniano	125
3.2. Discrecionalidad del juicio de individuación de los hechos y del imperio judicial. Una consecuencia lógica de la autonomía semántica	127

	<u>Pág.</u>
4. UNA LECTURA DE RONALD DWORKIN Y SU TESIS DE LA INTERDEPENDENCIA ENTRE JUSTIFICACIÓN E INTERPRETACIÓN	130
4.1. Interpretación y justificación como caras de una misma moneda	130
4.2. La interpretación judicial: entre la construcción de un derecho ideal y la fidelidad al derecho real	131
4.3. Los juicios de la decisión judicial	134
5. ELEMENTOS PARA UNA TEORÍA DE LA INTELIGIBILIDAD DEL DERECHO	136
5.1. Una defensa de la lectura moral del Derecho como corolario inevitable de la naturaleza discursiva y práctica del Derecho ..	136
5.2. De la intención a la teleología. La ambivalencia de la capacidad orientativa del thelos	138
5.3. Circularidad o tautología	140
5.4. Convencionalismo semántico y tautología	142
5.5. Hacia una superación de la tautología y del regreso al infinito: sobre la inteligibilidad intrínseca de conceptos, fines y acciones	147
BIBLIOGRAFÍA	151