

Comentarios e incitaciones
Una defensa del postpositivismo jurídico

Manuel Atienza

E D I T O R I A L T R O T T A

CONTENIDO

| | |
|--|-----|
| <i>Presentación</i> | 11 |
| 1. Robert Alexy y el «giro argumentativo» en la teoría del Derecho contemporánea | 19 |
| 2. ¿Una visión postpositivista de los derechos? A propósito de un libro de Bruno Celano | 39 |
| 3. Homenaje a Riccardo Guastini | 61 |
| 4. Comentario a un libro singular. A propósito de <i>Visión lógica del Derecho</i> de Lorenzo Peña | 77 |
| 5. La concepción postpositivista del Derecho de Miguel Ángel Rodilla | 95 |
| 6. El positivismo jurídico de Agustín Squella | 115 |
| 7. <i>Il futuro del Diritto</i> de Francesco Viola: acuerdos y desacuerdos ... | 129 |
| 8. Schauer y la fuerza del Derecho | 145 |
| 9. Pragmatismo jurídico. La propuesta de Susan Haack | 157 |
| 10. La filosofía del Derecho de Javier Muguerza | 179 |
| <i>Bibliografía</i> | 205 |
| <i>Índice de nombres</i> | 211 |
| <i>Índice de materias</i> | 215 |
| <i>Índice general</i> | 219 |

ÍNDICE GENERAL

| | |
|---|----|
| <i>Contenido</i> | 9 |
| <i>Presentación</i> | 11 |
| 1. ROBERT ALEXY Y EL «GIRO ARGUMENTATIVO» EN LA TEORÍA DEL DERECHO CONTEMPORÁNEA | |
| 1. Una concepción postpositivista —y argumentativa— del Derecho | 19 |
| 2. Algunas observaciones (parcialmente) críticas | 22 |
| 2.1. Sobre la tesis del caso especial | 22 |
| 2.2. Sobre los principios como mandatos de optimización | 27 |
| 2.3. Sobre la ponderación | 32 |
| 3. Un juicio de conjunto | 36 |
| 2. ¿UNA VISIÓN POSTPOSITIVISTA DE LOS DERECHOS? A PROPÓSITO DE UN LIBRO DE BRUNO CELANO | |
| 1. Los derechos en el Estado constitucional | 39 |
| 2. Las tesis del libro... .. | 40 |
| 3. ... Y sus desarrollos | 41 |
| 3.1. El carácter valorativo del Derecho y de los derechos | 41 |
| 3.2. El pluralismo conflictualista de los valores | 43 |
| 3.3. El particularismo del razonamiento aplicativo | 45 |
| 3.4. La determinación autoritativa del Derecho y de los derechos | 47 |
| 3.5. La paridad de los derechos sociales | 49 |
| 4. Algunos comentarios | 49 |
| 4.1. Sobre el carácter valorativo... .. | 49 |
| 4.2. Sobre el pluralismo conflictualista... .. | 50 |
| 4.3. Sobre el particularismo... .. | 54 |
| 4.4. Sobre la determinación... .. | 56 |
| 4.5. Sobre la paridad... .. | 57 |
| 5. Conclusión | 58 |

| | |
|--|-----|
| 3. HOMENAJE A RICCARDO GUASTINI | 61 |
| Introducción | 61 |
| 1. Ideas y conceptos | 62 |
| 2. La idea de Derecho de Guastini | 63 |
| 3. Una concepción de la filosofía del Derecho | 65 |
| 4. Derecho y moral | 67 |
| 5. Sobre la interpretación jurídica | 69 |
| 6. Cómo entender la ciencia jurídica | 70 |
| 7. Sobre los derechos fundamentales | 73 |
| 8. Conclusión | 74 |
| 4. COMENTARIO A UN LIBRO SINGULAR. A PROPÓSITO DE <i>VISIÓN LÓGICA DEL DERECHO</i> DE LORENZO PEÑA | 77 |
| 1. Por qué es singular | 77 |
| 2. Una defensa del esencialismo jurídico | 79 |
| 3. La tesis de la separación entre el Derecho y la moral | 82 |
| 4. Una concepción tendencialmente postpositivista | 85 |
| 5. Un juicio de conjunto | 87 |
| 5. LA CONCEPCIÓN POSTPOSITIVISTA DEL DERECHO DE MIGUEL ÁNGEL RODILLA | 95 |
| 1. Sobre el autor | 95 |
| 2. Más allá del positivismo jurídico | 96 |
| 3. Imperio de la ley y principios | 97 |
| 4. Un modelo de reglas más principios | 100 |
| 5. Tres comentarios | 104 |
| 5.1. Del Derecho como sistema normativo al Derecho como práctica social | 104 |
| 5.2. ¿En qué sentido es «convencional» el Derecho? | 106 |
| 5.3. Conciliar a Hobbes con Kant | 110 |
| 6. EL POSITIVISMO JURÍDICO DE AGUSTÍN SQUELLA | 115 |
| 1. Una concepción del Derecho | 115 |
| 2. Los rasgos centrales de la concepción | 116 |
| 3. Dos comentarios | 122 |
| 3.1. El carácter positivista de la concepción | 122 |
| 3.2. Por qué el positivismo jurídico no es una concepción aceptable del Derecho | 124 |
| 7. <i>IL FUTURO DEL DIRITTO</i> DE FRANCESCO VIOLA: ACUERDOS Y DESACUERDOS | 129 |
| 1. ¿Qué alternativa al positivismo jurídico? | 129 |
| 2. El «neoconstitucionalismo» iusnaturalista | 131 |
| 3. Las tesis de Viola | 133 |
| 3.1. Los derechos humanos | 133 |
| 3.2. La constitucionalización del Derecho | 134 |
| 3.3. El caso concreto y el primado de la persona | 135 |

| | |
|---|-----|
| 3.4. El Derecho internacional y el pluralismo jurídico | 135 |
| 3.5. La noción de espacio jurídico | 136 |
| 3.6. El Derecho positivo como <i>corpus iuris</i> | 137 |
| 4. Comentarios a las anteriores tesis | 137 |
| 4.1. Sobre los derechos humanos | 138 |
| 4.2. Sobre la constitucionalización del Derecho | 138 |
| 4.3. Sobre el caso concreto y el primado de la persona | 140 |
| 4.4. Sobre el Derecho internacional y el pluralismo jurídico | 141 |
| 4.5. Sobre la noción de espacio jurídico | 141 |
| 4.6. Sobre el Derecho positivo como <i>corpus iuris</i> | 142 |
| 5. El constitucionalismo iusnaturalista y el constitucionalismo postpositivista | 143 |
| 8. SCHAUER Y LA FUERZA DEL DERECHO | 145 |
| 1. Derecho, coerción y sentido común | 145 |
| 2. El papel central de la coerción para entender el Derecho | 147 |
| 3. Las ventajas de una visión postpositivista del Derecho | 150 |
| 9. PRAGMATISMO JURÍDICO. LA PROPUESTA DE SUSAN HAACK | 157 |
| 1. Al encuentro del pragmatismo filosófico | 157 |
| 2. Un cuadro del pragmatismo | 160 |
| 2.1. El pragmatismo filosófico clásico y sus sucesores y sucedáneos | 160 |
| 2.2. El pragmatismo del juez Holmes | 164 |
| 2.3. Un esbozo de teoría jurídica pragmatista | 165 |
| 3. Algunos comentarios | 167 |
| 3.1. Pragmatismo jurídico y teoría del Derecho contemporánea | 167 |
| 3.2. Las insuficiencias de la teoría jurídica de Holmes | 171 |
| 3.3. Más allá del realismo jurídico y de la iusfilosofía analítica: Pragmatismo y postpositivismo | 175 |
| 10. LA FILOSOFÍA DEL DERECHO DE JAVIER MUGUERZA | 179 |
| 1. Un filósofo excepcional | 179 |
| 2. Las tesis iusfilosóficas de Muguerza | 181 |
| 2.1. Desobediencia al Derecho e individualismo ético | 181 |
| 2.2. La fundamentación de los derechos humanos. La alternativa del disenso | 185 |
| 2.3. El tribunal de la conciencia y la conciencia del tribunal | 189 |
| 2.4. La lucha por los derechos | 191 |
| 3. Comentarios | 193 |
| 3.1. Sobre algunas de las anteriores tesis | 193 |
| 3.2. Sobre la relación entre el Derecho y la moral: ¿una concepción no positivista del Derecho? | 197 |
| <i>Bibliografía</i> | 205 |
| <i>Índice de nombres</i> | 211 |
| <i>Índice de materias</i> | 215 |
| <i>Índice general</i> | 219 |