

RICCARDO GUASTINI
Catedrático de Filosofía del Derecho
Universidad de Génova

Cuestiones de
CIENCIA JURÍDICA Y
TEORÍA CONSTITUCIONAL

“*DISCUTENDO*”

Traducción de
DANIELA DOMENICONI

editorial
B de f
Montevideo - Buenos Aires

2020

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

NOTA PRELIMINAR	XIX
ABREVIATURAS.....	XXI

PRIMERA PARTE

CUESTIONES DE TEORÍA DEL DERECHO Y DE LA CIENCIA JURÍDICA

I

CONTRIBUCIONES DE BOBBIO A LA TEORÍA DEL DERECHO

1. Prólogo.....	3
2. La gran división	4
3. Normas, ni generales ni abstractas.....	7
4. Imperativismo moderado	8
5. Mandatos, obligaciones y sanciones.....	9
6. La disolución de la norma fundamental.....	10
7. Antinomias irresolubles.....	13
8. El derecho como disciplina del uso de la fuerza	15
9. Jurisprudencia y meta-jurisprudencia.....	16
10. Normas y proposiciones sobre normas.....	18
11. Normas secundarias	20
12. El estilo analítico de Bobbio	22

II

BOBBIO, SOBRE CIENCIA JURÍDICA, RAZONAMIENTO JURÍDICO Y LÓGICA JURÍDICA

1. Tres niveles de lenguaje.....	25
----------------------------------	----

2. La ciencia jurídica como análisis del lenguaje....	27
3. La doctrina jurídica como ciencia	29
4. Interpretación y construcción jurídica	31
5. Validez formal y material.....	32
6. ¿Cómo razonan los juristas?.....	34
7. En los albores de la lógica jurídica (en Italia)	35

III

CONJUNTOS ESTRUCTURADOS DE NORMAS.
CONTRIBUCIONES DE BOBBIO A LA TEORÍA
DE LOS SISTEMAS NORMATIVOS

1. Componentes	39
2. Tipos	47
3. Estructuras	51
4. Propiedades.....	56
5. Relaciones	58

IV

MÁS SOBRE LAS NORMAS SECUNDARIAS

1. Variedad de normas	61
2. Dos distinciones	63
3. Normas sobre actos jurídicos.....	64
4. Normas sobre disposiciones.....	69
5. Normas sobre normas	71
6. Dudas	73
Referencias.....	74

V

MÁS SOBRE DERECHO Y FUERZA

1. ¿Derecho sin fuerza?	77
2. ¿Problema conceptual o problema empírico?.....	79
3. La relación conceptual entre derecho y fuerza ...	81
4. El concepto de obligación jurídica.....	83

VI

MÁS SOBRE LA VALIDEZ EN KELSEN

1. Concepto y criterios de validez.....	85
2. Validez y fuerza vinculante	86
3. Validez y existencia	90
Referencias.....	95

VII

LA DEÓNTICA DE ALF ROSS

1. Normas sin lógica.....	98
2. Lógica sin verdad	105

VIII

LETIZIA GIANFORMAGGIO SOBRE
LA LÓGICA DE LAS NORMAS

1. Kelsen sobre Derecho y Lógica.....	111
2. Fundación vs. justificación	114
3. La dinámica de los sistemas estáticos	116
4. ¿Cuál es el valor lógico de las normas?.....	119

IX

LÓGICA, DERECHO Y CIENCIA
JURÍDICA SEGÚN FERRAJOLI

1. Positividad del derecho	125
2. Derecho y lógica	126
3. Derecho y ciencia jurídica	134

X

PROBLEMAS CONCEPTUALES DEL NORMATIVISMO

1. Pluralidad de normas básicas.....	142
2. Describir normas	146
3. Interludio: los enunciados deónticos de los juristas	150
4. Descripción “interna”	153
Referencias.....	157

XI

RELEYENDO A SCARPELLI
SOBRE EL LENGUAJE NORMATIVO

1. La teoría de la definición	161
2. La crítica de la falacia descriptivista.....	165
3. El análisis de los conceptos jurídicos.....	169
4. ¿Qué lenguaje normativo?	170

XII

RELEYENDO A GALGANO
SOBRE LA PERSONA JURÍDICA

1. Empirismo	177
2. Anticonceptualismo.....	181
3. Pragmatismo.....	183

XIII

SOBRE LOS DERECHOS HUMANOS

1. Sobre el concepto de derechos humanos.....	187
2. Dos problemas conceptuales	189
3. Variedad de enunciados sobre derechos humanos.....	191
4. Enunciados descriptivos de derechos humanos	193
5. Derecho natural variable.....	195

XIV

LA GRAMÁTICA DE LOS DERECHOS

1. Reconocimiento	197
2. Derechos naturales y derechos positivos.....	201
3. Derechos como situaciones subjetivas tuteladas.....	202
4. Adscribir, reclamar, describir derechos.....	204
5. Justicia constitucional y democracia	206
6. Derechos implícitos	211

XV

EJERCICIOS DE REALISMO JURÍDICO

1. Positivismo y realismo jurídico	215
2. Conocer el derecho	218
3. Regla de reconocimiento.....	220
4. Obligación	221
Referencias.....	223

XVI

DISENTIR

1. Disentir vs. manifestar el desacuerdo	227
--	-----

2. Mero disenso vs. disenso argumentado.....	228
3. Objetos de disenso.....	229
4. Argumentar el disenso	231
5. Tolerar y reprimir el disenso (o: las “bases filosóficas” de la tolerancia y la represión).....	233
Referencias.....	236

SEGUNDA PARTE

CUESTIONES DE TEORÍA DE LA
INTERPRETACIÓN Y DE TEORÍA
CONSTITUCIONAL

I

RELEYENDO A TARELLO

1. Enunciados normativos y normas.....	242
2. Teoría de la interpretación.....	244
3. Si los jueces crean el derecho	249

II

HERMENEUTAS Y ANALÍTICOS

0. Introducción: teoría e ideología de la interpretación.....	253
1. Hermeneutas.....	254
2. Analíticos.....	259
3. Analíticos neocognitivistas	260
4. Realistas analíticos	264
Referencias.....	272

III

LOS FUNDAMENTOS ESCÉPTICOS
DEL IUSLIBERISMO

1. Iusliberismo, o: “la ciencia jurídica como política del derecho”	275
2. Interpretación	277
3. Razonamiento jurídico	281
4. Lagunas.....	283
5. Algunas observaciones al margen.....	285
Referencias.....	288

IV

UNA RÉPLICA A LOS CRÍTICOS

1. Interpretación en abstracto y en concreto	292
2. Interpretación cognitiva y decisoria	297
3. Interpretación y construcción jurídica	301

V

ELEMENTOS COGNITIVOS Y ELEMENTOS
NOMOPOIÉTICOS EN LA CIENCIA JURÍDICA

1. A modo de introducción.....	305
2. Interpretación	307
3. Dogmática.....	310
4. Normas no expresas	313
5. Casi una conclusión	317

VI

TROPER, SOBRE LA FUNCIÓN JURISDICCIONAL

1. La jurisprudencia como fuente de Derecho	319
2. La incompatibilidad entre la justicia constitucional y la democracia	327

VII

BOBBIO, DE LA TEORÍA DEL DERECHO
A LA TEORÍA DEL ESTADO

0. Introducción.....	333
1. Sobre el concepto de Estado	337
2. Sobre la tipología de los Estados.....	341

VIII

PIZZORUSSO, SOBRE FUENTES E INTERPRETACIÓN

1. Sobre el concepto de fuente	349
2. Sobre las jerarquías normativas	352
3. Sobre las sentencias de acogimiento	354
4. Sobre disposiciones y normas.....	356
5. Sobre la interpretación	358
6. Apéndice: el rompecabezas del concepto de fuente	361

IX

A PROPÓSITO DE LA
INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

1. Los intérpretes de las constituciones	365
2. ¿Técnicas específicas de interpretación constitucional?	367
3. ¿Problemas específicos de interpretación constitucional?	370

X

“PRINCIPIALISMO” Y ANTIPOSITIVISMO
EN ZAGREBELSKY

1. “Principialismo”	373
2. Antipositivismo	378
Referencias.....	382

XI

SOSTIENE BALDASSARRE

1. Positivismos	385
2. Neocostitucionalismo y neoiusnaturalismo	388
3. El valor moral de las constituciones.....	389
4. Normas y principios	390
5. La malentendida polémica contra la subsunción ..	392
6. Interpretar, aplicar, ponderar	394
7. Un concepto axiológico de constitución.....	397
8. La imposible ciencia del Derecho	398

XII

EJERCICIOS DE NOMINALISMO EXASPERADO
Y POSITIVISMO OBSOLETO

1. Dogmática y teoría del Derecho	402
2. Interpretación y construcción jurídica	405
3. Teoría e ideología de la interpretación.....	410

XIII

POSITIVISMO JURÍDICO E
INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

1. Alessandro Pace, metodólogo de la interpretación .	413
---	-----

2. Adhesión al texto constitucional.....	413
3. El positivismo como teoría de la ciencia jurídica ...	416
4. Interpretación cognitiva e interpretación decisoria	418
5. Interpretación y conocimiento del Derecho.....	420
6. La interpretación como objeto de la ciencia jurídica	420

XIV

EL “MORAL READING”, DE DWORKIN A CELANO

1. Ronald Dworkin	423
2. Bruno Celano.....	427
Referencias.....	434

XV

APLICAR PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES

1. Identificación.....	437
2. Interpretación	441
3. Ponderación	444
4. Concreción	447
Referencias.....	449

XVI

LA IDENTIDAD DE LA CONSTITUCIÓN Y LOS
LÍMITES A LA REVISIÓN CONSTITUCIONAL
(EL CASO COLOMBIANO)

1. Los límites de la revisión en la jurisprudencia constitucional italiana.....	453
2. La revisión constitucional en la constitución colombiana.....	457
3. De los defectos de procedimiento a los defectos de competencia.....	459
4. El poder constituyente “original” y “derivado” ...	463
5. Los límites de competencia del poder de revisión ..	465
6. Modificación vs. sustitución	466
7. La identidad de la constitución	469
8. Una síntesis	475
9. Opiniones disidentes	476
10. La identidad de la constitución como problema teórico.....	479