

## ÍNDICE

www.librotecnia.cl

### INTRODUCCIÓN METODOLÓGICA

#### CAPÍTULO I

#### IMÁGENES DE LA TEORÍA DEL DERECHO

1. La teoría del derecho como parte de la filosofía del derecho..	23
2. Filosofía del derecho de los filósofos y filosofía del derecho de los juristas .....	24
3. Teoría del derecho «desde abajo» y «desde arriba» .....	27
4. Teoría del derecho y filosofía .....	30
5. Teoría del derecho y ciencia jurídica .....	31
6. La teoría del derecho en tanto teoría «general» .....	32
7. La teoría del derecho como teoría «formal» .....	34
8. La teoría del derecho como filosofía de la ciencia jurídica .....	35
9. Estilo descriptivo y estilo constructivo .....	39

#### CAPÍTULO II

#### LOS INSTRUMENTOS DE LA FILOSOFÍA ANALÍTICA DEL DERECHO

1. La definición .....	43
------------------------	----

## ÍNDICE

2. La distinción entre enunciados empíricos y enunciados analíticos .....	45
3. La distinción entre lenguaje y metalenguaje.....	46
4. La distinción entre enunciados descriptivos y enunciados prescriptivos .....	47
5. La distinción entre motivos y razones .....	48

### **CAPÍTULO III**

#### **LA FILOSOFÍA DEL DERECHO POSITIVO**

1. Dos enfoques a la teoría del derecho .....	53
2. La filosofía del derecho como filosofía de la jurisprudencia...	54
3. La filosofía del derecho como laboratorio conceptual .....	56

### **CAPÍTULO IV**

#### **EJERCICIOS**

1. Un ejercicio de metajurisprudencia: interpretación y contornos .....	61
2. Un ejercicio de construcción conceptual: jerarquías normativas.....	64
Bibliografía .....	71

### **PRIMERA PARTE**

#### **CUESTIONES DE TEORÍA DEL DERECHO**

### **CAPÍTULO I**

#### **EL ORDENAMIENTO JURÍDICO REVISITADO**

1. Concepciones .....	79
1.1. El ordenamiento como conjunto de normas .....	79
1.2. El ordenamiento como conjunto de instituciones .....	81
2. Componentes.....	83

## ÍNDICE

2.1. Normas originarias y normas derivadas.....	83
2.2. Normas formuladas y normas inexpressas .....	84
2.3. Normas primarias y normas secundarias.....	85
2.4. Normas válidas y normas inválidas .....	86
2.5. Normas y principios.....	88
3. Estructura .....	90
3.1. Fundación de normas .....	91
3.1.1. En el vértice del ordenamiento .....	92
3.1.2. La identidad del ordenamiento.....	93
3.2. Jerarquías de normas .....	97
4. Complejidad .....	100
5. Sincronía y diacronía .....	101
6. El carácter mixto (estático-dinámico) de los ordenamientos jurídicos.....	103
7. El ordenamiento como «sistema» .....	105
7.1. Cohesión.....	105
7.2. Coherencia.....	106
8. Los «problemas» del ordenamiento: las lagunas .....	108
8.1. Tipología de las lagunas.....	109
8.2. Lagunas e interpretación.....	113

### **CAPÍTULO II**

#### **«LEX SUPERIOR». POR UNA TEORÍA DE LAS JERARQUÍAS NORMATIVAS**

1. Metateoría de las jerarquías normativas .....	117
2. Teoría de las jerarquías normativas .....	126
3. Dos clases de jerarquías normativas .....	131
4. Jerarquías normativas y validez .....	132
5. Intermedio: sobre el principio jerárquico .....	133
6. Sobre el concepto de metanorma.....	135

## ÍNDICE

7. Aplicaciones (i): ¿autovínculos del legislador? .....	136
8. Aplicaciones (ii) el régimen jurídico de las leyes constitucionales en el derecho vigente .....	138

### **CAPÍTULO III JUICIOS DE VALIDEZ**

1. El contenido .....	143
2. La forma .....	149
3. El estatuto lógico .....	151
4. El objeto .....	153
5. Los criterios .....	155
6. Los presupuestos .....	157

### **SEGUNDA PARTE CUESTIONES DE TEORÍA DE LA INTERPRETACIÓN**

#### **CAPÍTULO I EL ESCEPTICISMO INTERPRETATIVO REVISITADO**

1. ¿Cognitivismo o escepticismo? .....	165
2. Interpretación en abstracto e interpretación en concreto ....	166
3. Enunciados interpretativos.....	168
4. Enunciados subsuntivos.....	169
5. El objeto de la discusión.....	170
6. ¿Qué criterio de verdad para los enunciados interpretativos? .....	172
7. Propositiones normativas e interpretación .....	175
8. Interpretaciones pacíficas e interpretaciones controvertidas .....	176
9. ¿La interpretación como actividad productiva de derecho?... ..	179
10. Un concepto más preciso de interpretación.....	181

www.librotecnia.cl

**CAPÍTULO II**  
**COMPONENTES COGNITIVOS Y COMPONENTES**  
**NOMOPOIÉTICOS EN LA CIENCIA JURÍDICA**

1. Introducción .....	185
2. Interpretación.....	186
3. Dogmática.....	188
4. Normas inexpressas .....	192
5. Casi una conclusión .....	197

**CAPÍTULO III**  
**INTERPRETACIÓN JUDICIAL Y CREACIÓN DE**  
**DERECHO**

1. «Los jueces crean derecho»: cuatro tesis.....	201
2. Crítica.....	203
3. Una tesis alternativa.....	207

**CAPÍTULO IV**  
**RIGIDEZ CONSTITUCIONAL Y NORMATIVIDAD DE**  
**LA CIENCIA JURÍDICA**

1. Introducción .....	215
2. Invalidez sustancial .....	217
3. Lagunas .....	219

**CAPÍTULO V**  
**TEORÍA E IDEOLOGÍA DE LA INTERPRETACIÓN**  
**CONSTITUCIONAL**

I. Cuestiones preliminares.....	225
1. «Interpretación» .....	225
1.1. Primera ambigüedad.....	225
1.1.1. La doble indeterminación del derecho .....	226

## ÍNDICE

1.2. Segunda ambigüedad.....	229
1.2.1. La construcción de normas inexpresas.....	230
2. «Constitución».....	231
3. Controversias en torno al estatuto lógico de la interpretación.....	232
II. Los intérpretes de la constitución .....	235
1. La estructura de la constitución .....	236
2. La garantía jurisdiccional de la constitución.....	236
3. La concepción de la constitución .....	239
III. Las técnicas de la interpretación constitucional.....	240
1. La cuestión de la especificidad de la interpretación constitucional .....	243
2. Doctrinas de la interpretación constitucional .....	248
2.1. Doctrina estática y doctrina dinámica.....	249
2.2. Universalismo y particularismo .....	250
2.3. «Judicial restraint» y «judicial activism» .....	251
3. Esbozo de una teoría de la interpretación constitucional .....	253
3.1. Las técnicas de la interpretación constitucional .....	254
3.2. La interpretación de las disposiciones que expresan principios.....	259
3.2.1. Reglas vs. Principios .....	260
3.2.2. La concretización de los principios.....	263
3.2.3. Los conflictos entre principios y la ponderación .	265
3.3. La máquina de las lagunas.....	274
IV. ¿Problemas de interpretación constitucional?.....	276
1. El valor normativo de los preámbulos .....	276
2. ¿Declaración o creación de derechos?.....	278
3. Leyes antiguas, constitución nueva.....	279
4. ¿Límites lógicos a la revisión constitucional? .....	281

**TERCERA PARTE  
CUESTIONES DE TEORÍA DEL ESTADO**

**CAPÍTULO I  
«ESTADO»**

1. Nociones preliminares.....	287
2. «Estado» .....	290
3. Formación, contenido y extensión del ordenamiento .....	293

**CAPÍTULO II  
LOS PODERES DEL ESTADO: ¿SEPARADOS O  
EQUILIBRADOS?**

1. Un solo nombre para dos técnicas de organización del poder	299
2. «Poder» .....	299
3. Las funciones del estado .....	300
4. Observaciones marginales .....	301
5. Intermedio sobre el poder constituyente, constitución y revisión constitucional .....	303
6. Separación de los poderes .....	304
7. Equilibrio de los poderes .....	307
8. Implicancias divergentes.....	309
9. El orden de la función legislativa en los dos modelos.....	311
10.El orden de la función ejecutiva en los dos modelos.....	313
11.Implicancias convergentes .....	315
12.Apéndice. Un vistazo a la estructura de los poderes y de las funciones en la constitución vigente .....	316

**CAPÍTULO III  
DERECHO INTERNACIONAL, DERECHO COMUNITARIO,  
DERECHO INTERNO: ¿MONISMO O DUALISMO?**

1. Observaciones preliminares.....	331
------------------------------------	-----

## ÍNDICE

2. Dualismo y monismo en teoría general del derecho.....	333
3. Crítica del monismo .....	334
4. Dualismo y monismo en derecho constitucional.....	336
5. Dualismo y monismo en derecho internacional .....	341
6. Dualismo y monismo en derecho comunitario .....	343

### **CAPÍTULO IV** **«SOBERANÍA»**

1. Una observación preliminar.....	351
2. Intermedio sobre el lenguaje de las normas.....	352
3. «Soberanía» en las normas internacionales .....	355
4. Los presupuestos de la soberanía en derecho internacional ..	357
5. ¿Límites jurídicos a la soberanía? .....	358
6 «Soberanía» en el derecho constitucional.....	361
7. Dos usos del término en derecho constitucional .....	362

### **CAPÍTULO V** **LA PRIMAUTÉ DEL DERECHO COMUNITARIO:** **UNA REVISIÓN TÁCITA DE LA CONSTITUCIÓN**

1. Introducción .....	369
2. Las tendencias de la corte constitucional en materia comunitaria .....	371
3. Dos conceptos de «soberanía».....	377
4. Limitaciones de la soberanía.....	380
5. La «primauté» del derecho comunitario.....	382
6. El derecho comunitario en la jerarquía de las fuentes.....	383
7. El tratado y la constitución .....	385
8. El tratado y la ley .....	385
9. Los reglamentos comunitarios y la ley .....	386
10. Los reglamentos comunitarios y la constitución .....	389



**CAPÍTULO VI**  
**LA «CONSTITUCIONALIZACIÓN» DEL**  
**ORDENAMIENTO. (I) CONCEPTO Y CONDICIONES**  
**DE CONSTITUCIONALIZACIÓN**

1. Constitución: ¿en qué sentido?.....	393
2. Condiciones necesarias de constitucionalización .....	395
3. La fuerza vinculante de la constitución.....	398
4. La «supra-interpretación» de la constitución.....	400
5. La aplicación directa de las normas constitucionales .....	402
6. La interpretación adecuadora de las leyes.....	403
7. La influencia de la constitución sobre las relaciones políti- cas.....	404

**CAPÍTULO VII**  
**LA «CONSTITUCIONALIZACIÓN» DEL ORDENAMIENTO.**  
**(II) FENOMENOLOGÍA DE LA CONSTITUCIONALIZACIÓN**  
**EN EL ORDENAMIENTO ITALIANO**

1. Rigidez constitucional y garantía jurisdiccional de la consti- tución .....	409
2. La fuerza vinculante de la constitución.....	411
3. La supra-interpretación de la constitución .....	413
4. La interpretación adecuadora de las leyes.....	416
5. La aplicación directa de la constitución por parte de los jue- ces comunes .....	420
6. La influencia de la constitución sobre las relaciones políticas..	423

**CAPÍTULO VIII**  
**LA ÉTICA DEL JUEZ EN EL DERECHO**  
**CONSTITUCIONAL VIGENTE**

1. Premisas .....	433
2. La sujeción del juez a la ley (y solo a ella).....	436

## ÍNDICE

- |   |     |
|---|-----|
| 3. Los jueces comunes frente a la constitución .....          | 437 |
| 4. Dudas sobre la aplicación judicial de la constitución..... | 439 |

### **CAPÍTULO IX**

#### **TRES PROBLEMAS DE TEORÍA CONSTITUCIONAL**

- |   |     |
|---|-----|
| 1. ¿Límites lógicos a la revisión constitucional? .....         | 449 |
| 2. La revisión de la norma sobre el procedimiento de revisión.. | 454 |
| 3. La revisión de las normas que prohíben la revisión.....      | 456 |

[www.librotecna.cl](http://www.librotecna.cl)