

ÍNDICE

www.librotecnia.cl

	Pág.
PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN	15
INTRODUCCIÓN	17
1. LA ACTIVIDAD FILOSÓFICA	17
2. LOS PROBLEMAS DE LA FILOSOFÍA DEL DERECHO.....	19
3. EL ANÁLISIS CONCEPTUAL.....	20
4. PROBLEMAS DE IDENTIFICACIÓN Y DE JUSTIFICACIÓN	22
5. MÁS PREGUNTAS QUE RESPUESTAS	23

PRIMERA PARTE

IDENTIFICACIÓN DEL DERECHO

CAPÍTULO I. ¿CUÁNDO EXISTE EL DERECHO EN UNA DETERMINADA SOCIEDAD?	29
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	29
2. LA TESIS SOCIAL	30
2.1. Un modelo simple: unos mandan y otros obedecen	33
2.1.1. Soberano y hábito de obediencia.....	33
2.1.2. Algunas objeciones.....	34
2.2. Hacia un modelo más sofisticado	35

	Pág.
2.2.1. Hechos naturales y hechos sociales.....	35
2.2.2. Hechos convencionales	36
2.2.3. La creación de realidad social	38
3. CONDICIONES DE EXISTENCIA DE LOS SISTEMAS JURÍDICOS.....	39
3.1. La primera condición: la existencia de una regla de reconocimiento	39
3.1.1. La regla de reconocimiento como convención.....	40
3.1.2. La dimensión constitutiva de la regla de reconocimiento.....	43
3.1.3. La regla técnica para identificar el derecho.....	46
3.1.4. Identificación y autonomía del derecho	47
3.2. Algunas posibles objeciones.....	48
3.2.1. ¿Los principios existen al margen de las convenciones?.....	49
3.2.2. ¿Es posible una convención con desacuerdos?	50
3.3. La segunda condición: la eficacia general de las normas jurídicas	52
3.3.1. ¿Cuándo un sistema jurídico es eficaz?.....	53
3.3.2. Eficacia y autoridad.....	55
3.3.3. Eficacia y validez.....	57
4. CONCLUSIONES	59
CAPÍTULO II. ¿ESTÁN RELACIONADOS EL DERECHO Y LA MORAL?	61
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	61
1.1. Un vocabulario compartido.....	61
1.2. El contenido moral del derecho	62
2. LA TESIS DE LA CONEXIÓN NECESARIA.....	64
2.1. Una norma inmoral no puede ser jurídica.....	65
2.1.1. Planteamiento	65
2.1.2. Balance crítico.....	66
2.2. El derecho positivo tiene valor moral	67
2.2.1. Planteamiento	67
2.2.2. Balance crítico.....	69
2.3. El derecho como integridad	72
2.3.1. Planteamiento	72
2.3.2. Balance crítico.....	74

	Pág.
3. LA TESIS DE LA SEPARABILIDAD	76
3.1. El derecho no puede depender de la moral	77
3.2. El derecho no necesita depender de la moral	79
3.3. El derecho no debe depender de la moral	80
3.4. Balance crítico	85
4. CONCLUSIONES	86
CAPÍTULO III. ¿ESTÁ EL DERECHO DETERMINADO?	89
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	89
2. PROBLEMAS DE INDETERMINACIÓN	91
2.1. La interpretación jurídica	91
2.2. Problemas derivados del lenguaje	92
2.2.1. Ambigüedad	93
2.2.2. Vaguedad	94
2.2.3. La textura abierta del lenguaje	96
2.3. Lenguaje jurídico y lenguaje natural	98
2.4. Teorías de la interpretación jurídica	99
2.4.1. Concepción cognoscitivista	99
2.4.2. Concepción no cognoscitivista	103
2.4.3. Concepción intermedia	105
2.5. Vaguedad y moral: los conceptos esencialmente controver-	
tidos	107
3. PROBLEMAS DE SUBDETERMINACIÓN: LAS LAGUNAS	109
3.1. La tesis de la plenitud del derecho	109
3.2. Integración de lagunas	111
4. PROBLEMAS DE SOBREDETERMINACIÓN: LOS CONFLIC-	
TOS NORMATIVOS	113
5. EL FUNCIONAMIENTO DE LOS PRINCIPIOS	114
5.1. Los principios jurídicos como pautas no concluyentes	115
5.2. Los principios como reglas ideales	116
5.3. La colisión de principios	117
6. CONCLUSIONES	119

SEGUNDA PARTE

JUSTIFICACIÓN DEL DERECHO

CAPÍTULO IV. ¿ESTÁ JUSTIFICADA LA OBEDIENCIA AL DERECHO?	123
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	123
1.1. Obligación y autoridad	123
1.2. Legitimidad del Estado y obligación de obedecer el derecho ...	124
2. NUNCA SIN MI CONSENTIMIENTO	126
2.1. Consentimiento expreso	127
2.2. Consentimiento tácito	128
2.3. Consentimiento hipotético	129
3. HAY QUE JUGAR LIMPIO	130
3.1. Planteamiento	130
3.2. Tal como somos	131
3.3. ¿Se puede descartar el consentimiento?	133
4. NADIE ME PUEDE OBLIGAR A OBEDECERLE	135
4.1. El anarquismo ingenuo	135
4.2. El anarquismo filosófico	137
5. EL CONSENTIMIENTO NO IMPORTA	139
5.1. Siempre que las consecuencias sean buenas	140
5.2. Cuando la autoridad presta un servicio	142
5.2.1. Alcance del argumento	144
5.2.2. Problemas de interacción	145
5.3. Deber por definición	146
5.4. Deber institucional	147
5.4.1. Rasgos característicos	148
5.4.2. El compromiso común	149
5.4.3. La identidad social de las personas	152
5.5. Deber natural	154
5.5.1. Depende del derecho natural	155
5.5.2. Sólo si el Estado es justo	158
6. LA DESOBEDIENCIA CIVIL	161
6.1. Las características de la desobediencia civil	162
6.2. Otros tipos de desobediencia	165
6.3. La justificación de la desobediencia civil	166
7. CONCLUSIONES	168

CAPÍTULO V. ¿ESTÁ JUSTIFICADA LA IMPOSICIÓN DE PENAS?	171
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	171
2. RETRIBUIR.....	173
2.1. Algunos principios implicados	174
2.2. ¿Está justificado?	176
3. DISUADIR.....	178
3.1. Los factores de la disuasión.....	179
3.2. La aversión al riesgo	181
3.3. Tratar instrumentalmente al delincuente.....	183
3.4. La paradoja de la disuasión perfecta.....	184
4. INCAPACITAR.....	185
4.1. ¿Cómo impedir la comisión de delitos?.....	185
4.2. ¿Está justificado?	186
5. REHABILITAR	187
5.1. El énfasis en el delincuente.....	187
5.2. Violador compulsivo y castración química	190
6. EL DESAFÍO DEL DETERMINISMO.....	192
6.1. Algunas preguntas inquietantes	192
6.2. Razones que avalan la verdad del determinismo	193
6.3. ¿La pena que menos se merece es la que más disuade?	196
6.4. ¿Cómo hacer frente al desafío?.....	198
7. ¿ES POSIBLE COMPATIBILIZAR EL RETRIBUCIONISMO CON EL UTILITARISMO?	201
7.1. Merecimiento limitado por la utilidad	202
7.2. Utilidad limitada por el merecimiento	203
7.3. El principio de retribución en la distribución	204
7.4. La justificación de la pena por el propio interés	206
8. CONCLUSIONES	207
CAPÍTULO VI. ¿ESTÁ JUSTIFICADO IMPONER JURÍDICAMENTE LA MORAL?	209
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	209
1.1. Moral positiva y ética normativa.....	210
1.2. Dos problemas distintos.....	211
2. LA IMPOSICIÓN DE LA MORAL POSITIVA Y EL PROBLEMA DE LA MORALIZACIÓN DEL DERECHO.....	212

	Pág.
3. LA IMPOSICIÓN DE LA MORAL CRÍTICA Y EL PROBLEMA DEL PERFECCIONISMO.....	215
3.1. El ideal moral.....	215
3.2. El plan de vida ideal	217
3.3. ¿Desear ser autónomo es un plan de vida?	218
3.4. ¿Puede ser neutral el Estado?	219
4. LA CONCEPCIÓN LIBERAL DE LA SOCIEDAD	219
4.1. El principio de autonomía de la persona.....	219
4.1.1. El aspecto interno de las preferencias	219
4.1.2. El grado de autonomía.....	221
4.2. El principio de inviolabilidad de la persona	222
4.3. El principio de dignidad de la persona	223
4.3.1. El respeto por las decisiones, creencias y opiniones personales	223
4.3.2. El elemento expresivo de las instituciones	225
5. LAS MEDIDAS PATERNALISTAS	227
5.1. Diferencias con las medidas perfeccionistas	227
5.1.1. La justificación de la educación obligatoria	228
5.1.2. Educar al ciudadano	229
5.1.3. Problemas de interacción	231
5.1.4. El valor de la comunidad.....	232
5.2. Razones en contra del paternalismo	233
5.2.1. El argumento utilitarista	233
5.2.2. El argumento del respeto a la autonomía de la persona	235
5.2.3. El argumento de la violación del principio de igualdad	236
5.3. Condiciones del paternalismo justificado	237
5.3.1. Sólo para incompetentes básicos	237
5.3.2. Sólo con interés benevolente	239
5.3.3. Supuestos de paternalismo injustificado	240
6. CONCLUSIONES	241
BIBLIOGRAFÍA.....	243