

Materiales para una teoría de los derechos

Editor: Miguel Fernández Núñez

Editorial Marcial Pons /2022

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
ESTUDIO PRELIMINAR: ALGUNAS ACOTACIONES AL DOMINIO DE LOS DERECHOS, por Miguel Fernández Núñez.....	13
1. SEMÁNTICA Y ONTOLOGÍA DE LOS DERECHOS. LA LECCIÓN DE LOS CLÁSICOS.....	15
1.1. ¿Qué significa «tener un derecho»?	15
1.2. Algunos problemas estructurales y funcionales a la luz de la taxonomía hohfeldiana	17
1.3. Clases de normas atributivas de derechos	20
1.4. Derechos y sortilegios. Acerca del lenguaje institucional.....	23
1.5. Declaraciones de derechos, derechos naturales e identificación del derecho	27
2. PROPIEDADES Y VARIEDAD DE DERECHOS. EN TORNO A LA CRISIS DE LA EDAD DE LOS DERECHOS.....	29
2.1. (In)disponibilidad, carácter (des)ventajoso y derechos-obligaciones	31
2.2. La crisis de la edad de los derechos: transformaciones de la cultura jurídica	34
2.3. Los derechos como vínculos laterales y como razones perentorias ..	36
2.4. El valor de la autonomía y el derecho a actuar mal	41
3. DERECHOS FUNDAMENTALES: LÍMITES Y CONFLICTOS NORMATIVOS.....	43
3.1. Clases y componentes de los conflictos entre derechos	44
3.2. Problemas semánticos y conflictos de derechos fundamentales....	47
3.3. La restricción de libertades fundamentales	49
3.4. Fundamentos de los derechos, sus desplazamientos y conflictos.	52

	<u>Pág.</u>
3.5. Procedimientos de decisión ponderativos y alcance de las razones...	55
3.6. Libertades y derechos sociales en el poder de administración de los derechos	59
BIBLIOGRAFÍA.....	63

I

**SEMÁNTICA Y ONTOLOGÍA DE LOS DERECHOS.
LA LECCIÓN DE LOS CLÁSICOS**

ENSAYO 1. DERECHOS, LÓGICA Y DINÁMICA JURÍDICA, por Claudina I. Orunesu y Jorge L. Rodríguez	69
1. LOS DERECHOS SUBJETIVOS EN LA TRADICIÓN CONTINENTAL Y EN LA TRADICIÓN ANGLOSAJONA	69
2. DERECHOS Y LÓGICA.....	76
3. DERECHOS Y POTESTADES.....	80
4. DERECHOS, MUNDOS CONSTITUCIONALMENTE POSIBLES Y DINÁMICA JURÍDICA	84
CONCLUSIONES	90
BIBLIOGRAFÍA.....	91
ENSAYO 2. LOS DERECHOS Y LOS DEBERES BAJO LA LUPA DE ALF ROSS. LA DEFENSA DE UNA TEORÍA ANALÍTICA DE LAS NORMAS JURÍDICAS, por María Beatriz Arriagada.....	95
INTRODUCCIÓN	96
1. LOS DERECHOS Y LOS DEBERES COMO <i>MODALIDADES</i> DE LAS NORMAS	100
2. «DERECHOS» Y «DEBERES» COMO EXPRESIONES «TÛ-TÛ» EN EL DISCURSO DE LA CIENCIA JURÍDICA.....	105
3. LAS TESIS DE ROSS FRENTE A FRENTE: LA DEFENSA DE UNA ONTOLOGÍA PARCIALMENTE REDUCCIONISTA	109
3.1. La falta de referencia semántica de las expresiones <i>tû-tû</i> en el discurso de la ciencia jurídica	109
3.2. Los presupuestos ontológicos de la tesis de Ross sobre las expresiones <i>tû-tû</i>	112
3.3. Armonizando las tesis de Ross sobre los derechos y los deberes...	114
3.4. El carácter parcialmente reduccionista de la ontología elegida por Ross.....	117

4. ¿POR QUÉ ASUMIR UNA ONTOLOGÍA JURÍDICA PARCIALMENTE REDUCCIONISTA?: LA DEFENSA DE UNA TEORÍA ANALÍTICA DE LAS NORMAS JURÍDICAS.....	120
4.1. ¿Una elección arbitraria?.....	120
4.2. Los derechos y deberes como situaciones adscritas por normas en el discurso de la teoría del derecho	121
4.3. En la ruta de Ross: algo más sobre las normas jurídicas como guías de conducta	127
BIBLIOGRAFÍA.....	138
ENSAYO 3. LA TEORÍA DE LOS DERECHOS DE JEREMY BENTHAM: HISTORIA DE UNA DOBLE DEMISTIFICACIÓN, por Pierluigi Chiassoni.....	145
1. DOS PROBLEMAS EN LAS TEORÍAS DE LOS DERECHOS	145
2. LA TEORÍA BENTHAMIANA DE LOS DERECHOS	147
2.1. El término «derecho» (<i>right</i>) es un nombre ficticio	148
2.2. El término «derecho» (<i>right</i>) es un nombre ficticio secundario... ..	149
2.3. Derechos integrales compuestos, derechos integrales elementales, derechos fraccionales, derechos-pretensiones, derechos-permisos protegidos, derechos simples, derechos complejos.....	150
2.4. La expresión «derecho jurídico» (<i>legal right</i>) es un nombre ficticio dotado de sentido (Los derechos jurídicos son derechos reales)	155
2.5. La expresión «derecho natural» (<i>natural right</i>) es un sinsentido (Solo los derechos jurídicos son derechos reales).....	156
3. ARGUMENTOS PARA UN MODELO ANALÍTICO COMBINADO..	158
BIBLIOGRAFÍA.....	163
ENSAYO 4. LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA CONSTITUCIÓN ITALIANA: TRES CUESTIONES INTERPRETATIVAS, por Riccardo Guastini.....	165
INTRODUCCIÓN	165
1. ¿RECONOCIMIENTO O CREACIÓN DE DERECHOS?.....	165
2. ¿QUÉ DERECHOS?	167
3. «INVOLABLES»: ¿EN QUÉ SENTIDO?	168
4. UNA CONCEPCIÓN SUSTANTIVA DE LA CONSTITUCIÓN	169
5. ¿VEHÍCULOS EN EL PARQUE?	171
BIBLIOGRAFÍA.....	172

II

**PROPIEDADES Y VARIEDAD DE DERECHOS.
EN TORNO A LA CRISIS DE LA EDAD DE LOS DERECHOS**

ENSAYO 5. LA PARADOJA DE LOS DERECHOS INDISPONIBLES, <i>por Giorgio Pino</i>	175
1. EL PROBLEMA	175
2. ACLARACIONES PRELIMINARES	177
3. EL APARATO HOHFELDIANO, BREVEMENTE.....	178
3.1. Los derechos indisponibles a la luz de un aparato hohfeldiano ...	185
4. LOS DERECHOS INDISPONIBLES	187
5. LOS DERECHOS INDISPONIBLES Y LAS TEORÍAS DE LOS DE- RECHOS	190
BIBLIOGRAFÍA.....	192
 ENSAYO 6. SOBRE LA CRISIS DE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN, <i>por Anna Pintore</i>	195
INTRODUCCIÓN	195
1. LOS DERECHOS ENTRE DIGNIDAD, VULNERABILIDAD E IDENTIDAD.....	197
2. VIEJOS Y NUEVOS MODELOS DE CENSURA	201
3. TANTO PEOR PARA LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN.....	206
4. TANTO MEJOR PARA LA CENSURA.....	210
BIBLIOGRAFÍA.....	213
 ENSAYO 7. ¿UNA EDAD DE LOS DERECHOS?, <i>por Nigel E. Simmonds.</i> ..	215
1. DERECHOS Y RELACIONES.....	221
2. FUERZA PERENTORIA Y COMPLEJIDAD INTERNA	229
3. IRONÍA.....	236
BIBLIOGRAFÍA.....	239
 ENSAYO 8. EL DERECHO A ACTUAR MAL (<i>RIGHT TO DO WRONG</i>), <i>por Alfonso Ruiz Miguel</i>	241
1. PARADOJAS, AMBIGÜEDADES, HISTORIA Y PROBLEMAS DE UN CONCEPTO.....	241
2. LA CUESTIÓN CONCEPTUAL: DEL DERECHO MORAL AL DE- RECHO JURÍDICO A ACTUAR MAL.....	245

	Pág.
2.1. La conceptualización de Hohfeld, una vez más	246
2.2. Entre la moral y el derecho: un malentendido y dos licencias re- tóricas	249
2.3. Un malentendido: de los derechos morales a los jurídicos	250
3. LA JUSTIFICACIÓN DEL DERECHO A ACTUAR MAL	254
3.1. Las paradojas de la autonomía individual	254
3.2. Autonomía y trivialidad	259
3.3. Los límites de la autonomía individual: una propuesta modesta y dubitativa	262
BIBLIOGRAFÍA	271

III

DERECHOS FUNDAMENTALES: LÍMITES Y CONFLICTOS NORMATIVOS

ENSAYO 9. LAS LIBERTADES FUNDAMENTALES Y SUS LÍMITES: ELEMENTOS PARA UN ANÁLISIS, por Enrico Diciotti	277
INTRODUCCIÓN	277
1. LIBERTADES FUNDAMENTALES	279
2. PRINCIPIOS DE LIBERTAD, ANTINOMIAS, LÍMITES DE LAS LIBERTADES FUNDAMENTALES	282
3. TRES TIPOS DE EXCEPCIONES A LOS PRINCIPIOS DE LIBER- TAD	284
4. LIBERTADES FUNDAMENTALES LIMITADAS	291
5. LIBERTADES FUNDAMENTALES DESIGUALES Y «FRAGMEN- TADAS»	294
6. LIBERTADES FUNDAMENTALES MÚLTIPLES Y CAMBIANTES..	297
BIBLIOGRAFÍA	299
ENSAYO 10. ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE LA ARQUITECTU- RA DE LOS DERECHOS. ¿SON LOS LÍMITES INTERNOS DIFE- RENTES DE LOS EXTERNOS?, por Giulia Sajeva	303
1. LOS LÍMITES DE LOS DERECHOS	303
2. LÍMITES INTERNOS: ¿LA MISMA ARQUITECTURA DE LAS TEORÍAS ANTICONFLICTIVISTAS?	308
3. FUNDAMENTO DOBLE, ¿SIEMPRE PERFECCIÓN?	311
3.1. El derecho a un medioambiente saludable: ¿quién, qué y por qué?	312
3.2. Derechos parentales: ¿solo de los padres?	314
3.3. La libertad de expresión: ¿y el conocimiento y la cultura?	315

	Pág.
4. CONVERTIRSE EN FUNDAMENTO.....	317
5. CADA DERECHO TIENE UNA HISTORIA.....	320
5.1. Historias	320
5.2. Límites.....	321
5.3. Titulares de derechos.....	321
5.4. Reparaciones	322
CONCLUSIONES	323
BIBLIOGRAFÍA.....	325
ENSAYO 11. DISTANCIA DE RESCATE: ESPECIFICANDO LOS DE- RECHOS, por José Juan Moreso	329
INTRODUCCIÓN	330
1. ESPECIFICAR LOS DERECHOS.....	331
2. INFRINGIR UN DERECHO SIN VIOLARLO	335
3. DISTANCIA DE RESCATE.....	338
PARA CONCLUIR.....	339
BIBLIOGRAFÍA.....	340
ENSAYO 12. SOBRE LOS DERECHOS NEGATIVOS Y POSITIVOS. EL PROBLEMA DE LA ASIMETRÍA, por Luís Matricardi.....	343
1. ¿QUÉ SON LOS DERECHOS FUNDAMENTALES?	345
2. ¿SON LOS DERECHOS FUNDAMENTALES SIMÉTRICOS?.....	351
BIBLIOGRAFÍA.....	365