FILOSOFÍA Y DERECHO

El gobierno de las normas

Este libro recoge una serie de estudios que, desde una perspectiva realista, afrontan algunos de los problemas más discutidos en el debate iusteórico contemporáneo. En varios de los escritos el autor presenta nuevas estrategias de análisis de tales cuestiones. El volumen está compuesto por cuatro partes. En la primera se examina la dependencia del carácter sistemático, atribuido al derecho, de las operaciones de los juristas sobre los materiales normativos, vinculándolo al análisis de las concepciones del derecho que pretenden explicar el fenómeno de la sistematicidad del derecho. La segunda parte se interroga acerca de las posibles relaciones entre derecho y lógica: relaciones que han sido reconstruidas, alternativamente, como el «gobierno» del derecho sobre la lógica, o de la lógica sobre el derecho. Analizando la segunda opción, se termina demostrando la primera, arguyendo que, en el ámbito jurídico, la «corrección» de las inferencias con normas, realizadas por los juristas, no depende de la preservación de algún valor semántico, sino de las «prácticas interpretativas e inferenciales» difusas entre los operadores del derecho. La tercera parte trata el problema de la derrotabilidad de las normas como medio de explicación de distintos fenómenos jurídicos: el diverso tratamiento lógico al que se someten las normas, la separación entre el derecho que es y el derecho que debe ser, la identificación y la solución de las antinomias, los desacuerdos entre juristas, entre otros.Al mismo tiempo, esta parte analiza las cuestiones que surgen de entender las fuentes jurídicas como totalmente moldeables (y, por ende, las normas como generalmente derrotables) a la luz de su (presunta) corrección o incorrección moral, y del querer formalizar dicha propiedad mediante sistemas lógicos divergentes de los sistemas de lógica clásica. La cuarta parte, finalmente, concierne al «universo de lo normativo». Una tarea fundamental para los teóricos del derecho, sobre todo de la era moderna, ha consistido en hallar un método para distinguir, en el seno de dicho universo, lo jurídico de lo no jurídico. Esta parte del libro concentra la atención en los problemas conceptuales vinculados a dichos intentos de demarcación del ámbito de lo jurídico.

Giovanni Battista Ratti

Doctor en filosofía analítica y teoría general del derecho (Universidad de Milán, 2006), Giovanni Battista Ratti es actualmente investigador de filosofía del derecho en la Universidad de Génova. Ha sido Research Scholar del Gobierno del Canadá en la Universidad de Toronto (2004-2005) e investigador «Juan de la Cierva» en la Universidad de Girona (2008-2011). Es autor de los libros *Sistema giuridico e sistemazione del diritto* (Torino, 2008), *Norme, principi e logica* (Roma, 2009) y *Diritto, indeterminatezza, indecidibilità* (Madrid, 2012). Ha editado, junto a Jordi Ferrer, los volúmenes: *El realismo jurídico genovés* (Madrid, 2011) y *The Logic of Legal Requirements* (Oxford, 2012), y, junto a Pau Luque, *Acordes y desacuerdos. Cómo y por qué los juristas discrepan* (Madrid, 2012).

ÍNDICE

Pág.

INTRODUCCIÓN 15

PRIMERA PARTE

LA SISTEMATIZACIÓN DEL DERECHO

CAPÍTULO I. **SOBRE «LAS LAGUNAS EN EL DERECHO»** 25

1. EL DILEMA DE ATRIA 25
2. EL DILEMA TOMADO EN SERIO 28
3. LA APARENTE SUPERACIÓN DEL DILEMA 36
4. LA DISOLUCIÓN DEL DILEMA: LA INTERPRETACIÓN COMO SOLUCIÓN DEL PROBLEMA DE LAS LAGUNAS 48
5. CONCLUSIONES 58

CAPÍTULO II. **DOS MODELOS DE RELEVANCIA NORMATIVA** 61

1. EL PROBLEMA DE LA RELEVANCIA 61
2. EL MODELO «OPACO» DE LA RELEVANCIA 62
3. EL MODELO «TRANSPARENTE» DE LA RELEVANCIA 63
4. ALGUNAS OBSERVACIONES SOBRE LOS DOS MODELOS 64
5. ENUNCIADOS INTERPRETATIVOS Y ENUNCIADOS DE RELEVANCIA 69
6. CONCLUSIONES 72

Pág.

CAPÍTULO III. **LA COHERENTIZACIÓN DE LOS SISTEMAS JURÍDICOS** 75

1. INTRODUCCIÓN 75
2. LAS PIEZAS DE LOS SISTEMAS JURÍDICOS 76
3. SISTEMAS JURÍDICOS Y COHERENTIZACIÓN DE LAS NORMAS 79
4. OBSERVACIONES CONCLUSIVAS 82

SEGUNDA PARTE

LÓGICA Y DERECHO

CAPÍTULO IV. **NORMAS, LÓGICA Y REALISMO JURÍDICO** 87

1. LÓGICA Y CONCEPCIÓN DE LAS NORMAS 87
2. ALGUNOS FUNDAMENTOS PARA LÓGICAS DE LAS NORMAS. 90
3. SEMÁNTICA Y EXPRESIVISMO EN EL REALISMO JURÍDICO CONTEMPORÁNEO 99

CAPÍTULO V. **DOS CONCEPCIONES DEL SISTEMA JURÍDICO** 107

1. INTRODUCCIÓN 107
2. LA CONCEPCIÓN DEL SISTEMA MAESTRO 108
3. LA CONCEPCIÓN INTERPRETATIVA 111
   - 3.1. La derrotabilidad de los estándares jurídicos 112
   - 3.2. La concepción interpretativa en la teoría del derecho dworkiniana 115
   - 3.3. La concepción interpretativa y la teoría de los sistemas normativos 118
4. DERROTABILIDAD Y SISTEMATIZACIÓN 122
   - 4.1. El argumento de la relevancia normativa 123
   - 4.2. Derrotabilidad e interpretación 125

CAPÍTULO VI. **SISTEMAS NORMATIVOS Y PROPOSICIONES NORMATIVAS INDECIDIBLES** 127

1. INTRODUCCIÓN 127
2. REENCUENTRO CON LAS PROPOSICIONES NORMATIVAS 128
3. LA COHERENCIA DE LOS SISTEMAS NORMATIVOS 130
   - 3.1. La α-coherencia 130

Pág.

3.2. La β-coherencia 136
4. LAS PROPOSICIONES NORMATIVAS INDECIDIBLES 142
5. CONCLUSIONES: LÓGICOS Y JURISTAS 147

TERCERA PARTE

NORMAS JURÍDICAS, DERROTABILIDAD Y DESACUERDOS

CAPÍTULO VII. **UNA NOTA SOBRE LA FORMA LÓGICA DE LOS PRINCIPIOS JURÍDICOS** 153

PREMISA 153
1. ARM SOBRE LA FORMA LÓGICA DE LAS NORMAS REGULATIVAS 153
2. TRES OBJECIONES A LA TEORÍA ESTRUCTURAL DE ARM 157
2.1. ¿Qué lógica para los condicionales jurídicos? 157
2.2. Apertura y clausura de los enunciados jurídicos 165
2.3. El mundo boca abajo: principios cerrados y reglas abiertas 170
3. OBSERVACIONES CONCLUSIVAS 172

CAPÍTULO VIII. **LAS CONSECUENCIAS DE LA DERROTABILIDAD**. 175

1. INTRODUCCIÓN 175
2. INTERPRETACIÓN JURÍDICA Y DERROTABILIDAD 176
3. DERROTABILIDAD APAGÓGICA 180
4. TEXTURA ABIERTA Y DERROTABILIDAD «EMPÍRICA» 183
5. DERROTABILIDAD Y CONSECUENCIAS LÓGICAS 188
6. OBSERVACIONES CONCLUSIVAS 193

CAPÍTULO IX. **CONFLICTOS NORMATIVOS Y TEORÍAS LÓGICAS** 195

1. INTRODUCCIÓN 195
2. LA (SUPUESTA) IMPOSIBILIDAD DE EXPLICAR LOS CONFLICTOS NORMATIVOS 196
3. LA (SUPUESTA) INHABILIDAD PARA PROCESAR CONFLICTOS NORMATIVOS 199
4. LAS DEFICIENCIAS DE LA LÓGICA DEÓNTICA DERROTABILISTA 202

Pág.

4.1. La lectura descriptiva 203
4.2. Las lecturas prescriptivas 205
5. CONCLUSIONES 206

CAPÍTULO X. **LOS DESACUERDOS JURÍDICOS EN LA *JURISPRUDENCE* ANGLOSAJONA** 209

1. INTRODUCCIÓN 209
2. EL OBJETO DE LOS DESACUERDOS JURÍDICOS 211
3. *RIGGS* Y *TVA* REVISITADOS 215
4. LA INCOHERENCIA DE LOS SISTEMAS NORMATIVOS Y UNA RECONSTRUCCIÓN ALTERNATIVA DE LOS DESACUERDOS JURÍDICOS 220
5. DESACUERDOS Y DERROTABILIDAD 225
6. EL LUGAR DE LOS DESACUERDOS EN LA TEORÍA DEL DERECHO 229
7. ALGUNAS CONCLUSIONES 237

CUARTA PARTE
EL DOMINIO DE LAS NORMAS JURÍDICAS

CAPÍTULO XI. **TEORÍA DE CONJUNTOS Y ANÁLISIS DEL DERECHO** 241

PREMISA 241

1. ALGUNAS NOCIONES FUNDAMENTALES DE LA TEORÍA DE CONJUNTOS 242
   1.1. «Conjuntos» 242
   1.2. Identificación de los conjuntos 243
   1.3. Inclusión 244
   1.4. Operaciones lógicas sobre los conjuntos 245
   1.5. Conjunto vacío y conjunto universo 246
2. LA IDENTIFICACIÓN DEL DERECHO A LA LUZ DE LA TEORÍA DE CONJUNTOS 247
   2.1. Discusión del caso *sub* (a) 247
   2.2. Discusión del caso *sub* (b) 249
   2.3. Discusión del caso *sub* (c) 252
3. LA TESIS DE LA SEPARACIÓN A LA LUZ DE LA TEORÍA DE CONJUNTOS 254
   3.1. La lectura extensional de las tesis sobre la relación entre derecho y moral 257

Pág.

3.2. La lectura intensional de las tesis sobre las relaciones entre derecho y moral 260

CAPÍTULO XII. **EL PUZLE DE LA DETERMINACIÓN DE LO JURÍDICO** 265

PREMISA 265

1. EL PUZLE DE CAFFERA Y MARIÑO 265
2. LA PROPUESTA DE SOLUCIÓN DE FERRER Y RODRÍGUEZ..... 268
3. UN NUEVO INTENTO DE DISOLUCIÓN DEL PUZLE..... 273

CAPÍTULO XIII. **REGLA DE RECONOCIMIENTO Y DERROTABILIDAD** 277

PREMISA 277

1. LAS MÚLTIPLES RECONSTRUCCIONES DE LA REGLA DE RECONOCIMIENTO..... 277
2. LAS MÚLTIPLES CONCEPCIONES DE LA DERROTABILIDAD. 279
3. DERROTABILIDAD Y REGLA DE RECONOCIMIENTO 281
   3.1. La derrotabilidad *de* la regla de reconocimiento..... 282
   3.2. La derrotabilidad *de acuerdo con* la regla de reconocimiento... 283

CAPÍTULO XIV. **CINCO ASPECTOS DE LA INCOMPLETITUD DEL DERECHO**..... 287

INTRODUCCIÓN 287

1. LA IMPOSIBILIDAD DE LA CLAUSURA ABSOLUTA..... 289
2. INDETERMINACIÓN LÓGICA EXTENDIDA 293
3. VAGUEDAD 299
   3.1. Vaguedad e incompletitud 300
   3.2. Vaguedad y derrotabilidad..... 302
4. EL DILEMA DE LA ENMIENDA CONSTITUCIONAL..... 306
5. LA PARADOJA DE LA DERROTABILIDAD GLOBAL..... 309
6. CONCLUSIONES 313

REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS..... 315