

ÍNDICE



INTRODUCCIÓN	15
CAPÍTULO I. LA OBLIGACIÓN DE JUZGAR	19
CAPÍTULO II. LA APLICACIÓN DE LOS ENUNCIADOS JURÍDICOS	21
1. ENUNCIADOS PRIMARIOS Y ENUNCIADOS SECUNDARIOS	21
2. LA APLICACIÓN DE LOS ENUNCIADOS JURÍDICOS PRIMARIOS	22
2.1. La teoría del silogismo de la aplicación del derecho	22
2.1.1. Exposición	22
2.1.2. Comentarios	25
2.2. La concepción lógica de la aplicación de los enunciados jurídicos	28
2.2.1. Exposición	28
2.2.2. Diferencias entre la concepción lógica y la teoría del silogismo de la aplicación del derecho	29
2.2.3. Comentarios	31
2.2.3.1. Afirmaciones gratuitas	32
2.2.3.2. Consecuencias absurdas	33
2.3. La tesis lógica de los tribunales	37
2.4. Concepciones alternativas	42
2.4.1. Exposición	42
2.4.2. Comentarios a las concepciones alternativas a la teoría del silogismo de la aplicación del derecho	43
2.4.2.1. Como teorías acerca de las decisiones judiciales en general	43
2.4.2.2. Como teorías acerca de las decisiones judiciales que aplican un enunciado jurídico (primario)	44
2.5. La concepción sintáctica	47
2.5.1. La tesis central	47
2.5.2. Comentarios	48
3. LA APLICACIÓN DE LOS ENUNCIADOS JURÍDICOS SECUNDARIOS	68
3.1. Introducción	68
3.2. De nuevo, la concepción lógica	71
3.3. La concepción semántica	80
3.3.1. La tesis central	80
3.3.2. Comentarios	81
4. LA APLICACIÓN DE LOS ENUNCIADOS JURÍDICOS, EN GENERAL	87
CAPÍTULO III. LA APLICACIÓN DEL DERECHO	91
1. LA APLICACIÓN DEL DERECHO COMO APLICACIÓN DE ENUNCIADOS JURÍDICOS	91
1.1. Formulación de la tesis	91
1.2. Comentarios	92
2. EL TEMA DE LA APLICACIÓN DEL DERECHO COMO PARTE DE LA TEORÍA GENERAL DEL DERECHO	99
3. LA APLICACIÓN DEL DERECHO Y EL PUNTO DE VISTA INTERNO	100

CAPÍTULO IV. LA JURISDICCIÓN	103
1. DECISIONES QUE DICEN EL DERECHO	103
1.1. Decir el derecho	103
1.2. Clasificaciones de las decisiones judiciales	104
1.2.1. Decisiones estimatorias y decisiones desestimatorias	104
1.2.1.1. Descripción	104
1.2.1.2. Decisiones que dicen el derecho material	104
1.2.1.3. Decisiones que dicen el derecho procesal	105
1.2.1.4. Corolarios	107
1.2.2. Decisiones no desestimatorias y decisiones desestimatorias	109
1.2.3. Importancia de las clasificaciones	110
2. LA ACTIVIDAD JURISDICCIONAL	110
2.1. Definición	110
2.2. La actividad de juzgar y la actividad jurisdiccional	111
2.3. La actividad jurisdiccional en la aplicación de los enunciados jurídicos primarios	112
2.4. La actividad jurisdiccional en la aplicación de los enunciados jurídicos secundarios	113
2.4.1. Los enunciados jurídicos secundarios como prescripciones	113
2.4.1.1. La aplicación como cumplimiento	113
2.4.1.2. Cumplimiento y obediencia en la aplicación de los enunciados jurídicos secundarios	116
2.4.2. Los enunciados jurídicos secundarios como advertencias	116
2.5. Cumplimiento y aplicación de los enunciados jurídicos	117
2.6. La jurisdicción como función judicial	118
2.6.1. El texto constitucional	118
2.6.2. Comentarios	119
 CAPÍTULO V. LA CORRECCIÓN DE LAS DECISIONES JUDICIALES	 133
1. CORRECCIÓN COMO CONFORMIDAD AL DERECHO	133
2. CORRECCIÓN MATERIAL	134
2.1. De las decisiones en general	134
2.2. La corrección material de las decisiones estimatorias	135
2.2.1. Definición	135
2.2.2. Consecuencias	135
2.2.2.1. Si una decisión aplica un enunciado jurídico entonces es materialmente correcta	135
2.2.2.2. La corrección material de las decisiones estimatorias y el proceso decisorio	135
2.3. La corrección material de las decisiones desestimatorias	136
2.3.1. Definición	136
2.3.2. La corrección material de las decisiones desestimatorias y el proceso decisorio	136
2.4. La exigencia jurídica de que las decisiones judiciales sean materialmente correctas	137
3. CORRECCIÓN PROCEDIMENTAL	138
3.1. Corrección procedimental como corrección procesal	138
3.2. Independencia entre corrección procesal y proceso decisorio	138
4. CORRECCIÓN MATERIAL Y CORRECCIÓN PROCESAL	139
5. LA SEGUNDA OBLIGACIÓN BÁSICA DE LOS JUECES	140

CAPÍTULO VI. LA MOTIVACIÓN DE LAS DECISIONES JUDICIALES	143
1. LA EXIGENCIA JURÍDICA DE MOTIVAR LAS DECISIONES JUDICIALES	143
1.1. La tercera obligación básica de los jueces	143
1.2. ¿Qué es motivar una decisión judicial?	144
1.3. Independencia conceptual entre decisión judicial correcta y motivación	146
1.4. Dependencia legal entre decisión judicial correcta y motivación	149
2. EL RAZONAMIENTO JUSTIFICATORIO: TEORÍAS Y PRÁCTICA	151
2.1. La concepción estándar del razonamiento justificatorio	152
2.1.1. Exposición	152
2.1.2. Comentarios	154
2.2. El razonamiento justificatorio, según las tesis defendidas en esta obra	162
2.2.1. La conclusión final del razonamiento justificatorio	162
2.2.2. El problema de la profundidad de la justificación	164
2.3. La motivación de las decisiones judiciales, según el legislador	168
2.3.1. Exposición	168
2.3.2. Comentarios	168
2.4. La motivación en la práctica forense	175
2.4.1. La finalidad de la motivación judicial	175
2.4.2. La motivación judicial y los enunciados jurídicos primarios	176
2.4.3. La motivación judicial y los enunciados jurídicos secundarios	181
3. LA JUSTIFICACIÓN DE LA CORRECCIÓN MATERIAL DE LAS DECISIONES JUDICIALES ESTIMATORIAS	185
3.1. Profundidad y solidez de los razonamientos justificatorios descritos en esta obra	185
3.2. La tesis ontológica	187
3.3. La tesis interpretativa	189
3.4. La tesis filosófico-lingüística	192
3.5. La tesis fáctico-jurídica	193
3.5.1. Los enunciados calificativos	193
3.5.2. La cuestión fáctico-jurídica	195
3.5.3. La <i>quaestio facti</i>	196
3.5.3.1. El razonamiento probatorio: caracterización	196
3.5.3.2. Las premisas del razonamiento probatorio	197
3.5.3.3. La conclusión final del razonamiento probatorio	200
3.5.3.4. Fases del razonamiento probatorio	204
3.5.4. La <i>quaestio iuris</i>	213
3.5.4.1. La calificación jurídica de los hechos: la subsunción	213
3.5.4.2. Ejemplos	215
3.5.4.3. La <i>quaestio iuris</i> y las definiciones	216
3.5.4.4. La <i>quaestio iuris</i> y los problemas interpretativos	219
3.5.5. Características generales de la cuestión fáctico-jurídica	223
3.5.5.1. La distinción entre la etapa empírica y la etapa analítica	223
3.5.5.2. Los hechos extrajurídicos	226
3.5.5.3. Falibilidad de la conclusión última	227
3.5.5.4. Reconsideración de la tesis de H. Kelsen	231
3.5.5.5. Independencia entre corrección de la decisión y motivación	232
3.5.5.6. Sobre la unidad del razonamiento fáctico-jurídico	236
3.5.6. La regulación legal y la práctica judicial con relación a la tesis fáctico-jurídica	236
3.6. La tesis sintáctica o sintáctico-semántica	241
3.6.1. El problema interno	241
3.6.2. La tesis sintáctica y la justificación de las decisiones que aplican un enunciado primario	243
3.6.3. La tesis sintáctico-semántica y la justificación de las decisiones que aplican un enunciado jurídico secundario	244

4. LA JUSTIFICACIÓN DE LA CORRECCIÓN MATERIAL DE LAS DECISIONES JUDICIALES DESESTIMATORIAS	245
5. LA RAZÓN EN LA ACTIVIDAD JUDICIAL	247
5.1. En el proceso justificatorio y en el proceso decisorio	247
5.2. Características de los razonamientos judiciales	250
5.3. Sobre el razonamiento jurídico	251
CAPÍTULO VII ARBITRARIEDAD Y DISCRECIONALIDAD EN LA ACTIVIDAD JUDICIAL	255
1. ARBITRARIEDAD Y DISCRECIONALIDAD	255
1.1. Los actos y su relación con los enunciados prescriptivos	255
1.2. La arbitrariedad	256
1.3. La discrecionalidad	257
1.3.1. La discrecionalidad en general	257
1.3.1.1. Caracterización	257
1.3.1.2. Discrecionalidad y arbitrariedad	258
1.3.2. Tipos de discrecionalidad	258
1.3.2.1. Clasificación	258
1.3.2.2. La discrecionalidad por conocimiento de la irrelevancia	259
1.3.2.3. La discrecionalidad por indeterminación respecto a la realización del supuesto de hecho	260
1.3.2.4. La discrecionalidad en sentido propio	262
1.3.2.5. La discrecionalidad por indeterminación respecto a la realización de la consecuencia	263
1.3.2.6. Discrecionalidad en sentido propio y discrecionalidad en sentido impropio	264
1.3.3. Ámbitos de discrecionalidad	265
1.3.4. Arbitrio y actuación discrecional	266
2. DISCRECIONALIDAD Y ARBITRARIEDAD EN LA DECISIÓN DE LOS LITIGIOS	267
3. DISCRECIONALIDAD Y ARBITRARIEDAD EN LA ACTIVIDAD JURISDICCIONAL	268
3.1. Particularidades de los ámbitos de discrecionalidad con relación a la obligación jurisdiccional	268
3.2. La discrecionalidad en sentido propio y la obligación jurisdiccional	269
3.2.1. Casos en que existe discrecionalidad en sentido propio respecto a la obligación jurisdiccional	269
3.2.1.1. Enunciados jurídicos incompatibles	269
3.2.1.2. Enunciados secundarios que dejan libertad al juez	269
3.2.2. Casos en que no existe discrecionalidad en sentido propio respecto a la obligación jurisdiccional	271
3.2.2.1. Cuando sólo hay una decisión que dice el derecho	271
3.2.2.2. Cuando ninguna decisión dice el derecho	272
3.3. La discrecionalidad en sentido impropio y la obligación jurisdiccional	273
3.3.1. Introducción	273
3.3.2. Dudas acerca de si un enunciado es jurídico	274
3.3.3. Dudas acerca de si una decisión aplica un enunciado	274
3.3.3.1. Cuatro tipos de problemas	274
3.3.3.2. El problema intrpretativo	275
3.3.3.3. El problema de prueba	281
3.3.3.4. El problema de calificación	283
3.3.3.5. El problema interno	311
3.4. Independencia entre discrecionalidad en sentido propio y discrecionalidad en sentido impropio	316

4. DISCRECIONALIDAD Y ARBITRARIEDAD EN LA MOTIVACIÓN	317
4.1. Dificultades para la distinción teórica entre discrecionalidad y arbitrariedad	317
4.2. Dificultades respecto a las premisas	319
4.2.1. Sobre la alta probabilidad de las premisas	319
4.2.2. Sobre la verdad de las premisas	321
4.2.2.1. Sobre la verdad de las tesis ontológicas	321
4.2.2.2. Sobre la verdad de las tesis interpretativas	322
4.2.2.3. Premisas que no son verdaderas, ni falsas	322
4.3. Dificultades respecto a los razonamientos	327
4.4. El problema de las premisas implícitas	328
 BIBLIOGRAFÍA	 331