



ÍNDICE GENERAL

Prefacio	7
Nota preliminar a la tercera edición	11

PRIMERA PARTE PROPEDÉUTICA

CONOCIMIENTO Y CONOCIMIENTO CIENTÍFICO

I. Introducción	15
II. Notas explicativas	16

Capítulo 1

ENFOQUE EXISTENCIAL: EL CONOCIMIENTO EN LA VIDA COTIDIANA

1.1. Introducción	21
1.2. Descripción del saber espontáneo del hombre común: el mundillo familiar, la penumbra, lo desconocido	24
1.3. Practognosis. Contenido elemental del saber practognóstico. Verdad y falsedad como alternativa de la opinión o del discurso de correspondencia	25
1.3.1. Orientación temporoespacial	26
1.3.2. Resultados del ensayo y el error	26
1.3.3. Adiestramiento	26
1.3.4. Imitación	27
1.3.5. Habilidades	27
i) Habilidades comunes	27
ii) Habilidades posreflexivas	27
iii) Habilidad en el manejo de símbolos	28
1.4. Opinión	28
1.4.1. Practognosis y opinión	28
1.4.2. Del ente intramundano al objeto de conocimiento	29
1.4.3. Noción de verdad. La verdad como aspiración (y no como posesión segura) del conocimiento. Crítica de la noción de conocimiento como discurso verdadero	30
1.5. Caracterización del conocimiento como actitud	31
1.5.1. La actitud de la ignorancia. La negación de lo desconocido como un estrechamiento del Mundo. Decadencia y declinación del carácter protagónico en la asunción de la ignorancia como actitud (descanso en la especialización y/o en el dogma)	31
1.5.2. La actitud dogmática. La opinión sobre lo desconocido sustentada por el propio proyecto. Las ideologías.	34
1.5.3. La actitud cognoscitiva. Aceptación de la ignorancia como hecho y su rechazo como actitud. Elevación de la razón a instrumento primordial en la apertura del Mundo	37

Capítulo 2

ENFOQUE BIOLÓGICO: EL CONOCIMIENTO INNATO Y LA ADQUISICIÓN PRIMARIA DEL CONOCIMIENTO

2.1. Introducción	41
2.1.1. Notas explicativas	42
2.2. Adquisición del conocimiento por el genoma: "ensayo" al azar y éxito	43
2.3. Conocimiento innato y conducta instintiva	44

2.4. Conocimiento aprendido	45
2.4.1. Facilitación motriz por el ejercicio	45
2.4.2. Acostumbramiento	45
2.4.3. Troquelado (imprínting)	45
2.4.4. Realimentación del éxito o fracaso (condicionamiento propiamente dicho) o ensayo y supresión de errores	46
2.4.5. Comprensión gestáltica de la situación	47

Capítulo 3 **CULTURA, LENGUAJE Y CONOCIMIENTO**

3.1. Introducción	51
3.1.1. Notas explicativas	52
3.2. El conocimiento científico en la tradición cultural	53
3.3. Ciencia y tradición cultural	54
3.4. La tradición cultural en el hombre y sus antepasados	54
3.5. Transmisión extrabiológica del conocimiento. Papel del lenguaje hablado y del escrito	56
3.6. Conocimiento socialmente definido como tal y conocimiento científico	57

Capítulo 4 **COMIENZO DE LA TRADICIÓN CIENTÍFICO-FILOSÓFICA EN NUESTRA CULTURA**

4.1. El despertar de la razón	61
4.1.1. Comienzo de la tradición filosófica	62
4.1.2. El pensamiento mítico-dogmático	63
4.1.3. La revolución de Tales	63
4.1.4. El punto de vista de los jónicos y los principios del racionalismo crítico	64
4.2. Razón crítica y razón fundante	66
4.2.1. Razón crítica	66
4.2.2. Razón fundante	67
4.3. El método general y los métodos particulares	70
4.3.1. El método general y los métodos particulares. Conocimiento y método	70
4.3.2. Ensayo y supresión de errores	71
4.3.3. Conjeturas y refutaciones	72
4.3.4. El "método" de aciertos o confirmaciones	74

Capítulo 5 **LENGUAJE Y LENGUAJE CIENTÍFICO**

5.1. Introducción	77
5.1.1. Lenguaje y lenguaje humano	77
5.1.2. El lenguaje de las ciencias	78
5.1.3. Notas explicativas	78
5.2. La semiótica	79
5.2.1. Signo (en general)	80
5.2.2. Signo natural	80
5.2.3. Signo artificial no arbitrario	82
5.2.4. Signo artificial arbitrario	82
5.2.4.1. La fenomenología del acto significativo	83
5.2.5. Lenguaje natural. La lingüística general	83
5.2.5.1. Lengua (langue) y habla (parole)	84
5.2.5.2. Sincronía y diacronía	84
5.3. Semiótica de las lenguas	85
5.3.1. Sintaxis	85

5.4. Semántica	86
5.4.1. Semántica de enunciados: la verdad	87
5.4.2. Semántica de palabras. El significado	89
5.4.2.1. Nombres y nombres propios	89
5.4.2.2. Vaguedad	90
5.4.2.3. Ambigüedad o polisemia	91
5.5. Pragmática	92
5.5.1. El nivel sublingüístico	92
i) Predominio de los signos naturales sobre los artificiales arbitrarios del nivel propiamente lingüístico	92
5.5.2. Del nivel prelingüístico al lingüístico	93
5.5.3. Funciones del lenguaje	94
5.5.3.1. Función expresiva	94
5.5.3.2. Función motivadora	95
5.5.3.3. Función operativa (o preformativa)	97
5.5.3.4. Función descriptiva o informativa	97
5.5.3.5. Función argumentadora	97
5.5.4. Niveles de lenguaje	98
5.5.5. Lenguajes artificiales (jergas)	99
i) Lenguajes especiales técnicos	99
ii) Notaciones (lenguajes simbólicos). Lenguajes formales	99
5.5.6. Definiciones	100
5.5.7. Las modalidades aléticas	102
5.6. Verdad y conocimiento. La concepción semántica de la verdad y sus consecuencias epistemológicas	103
5.6.1. Introducción	103
5.6.2. La noción de sentido común de 'verdad'. Aristóteles y la teoría de la "correspondencia". Dificultades	104
5.6.3. La concepción semántica de la verdad	106
5.6.3.1. Una versión remozada de la teoría aristotélica	106
5.6.3.2. Una consecuencia de la teoría: las equivalencias de tipo T	106
5.6.3.3. Advertencia sobre enunciados, oraciones y proposiciones	108
5.6.3.4. La antinomia del mentiroso y la incoherencia de los lenguajes semánticamente cerrados	108
5.6.3.5. Lenguaje objeto y metalenguaje	110
5.6.3.6. Bosquejo de construcción de la definición	110
5.6.3.7. La concepción semántica de la verdad, ¿es la correcta?	111
5.6.3.8. Eliminación de términos semánticamente redundantes	111
5.6.3.9. La definición y las corrientes filosóficas y gnoseológicas	112
5.6.4. Consecuencias epistemológicas de la concepción semántica de la verdad	113
5.6.4.1. Aplicaciones de la semántica a las ciencias deductivas	113
5.6.4.2. Aplicabilidad de la semántica a la metodología de las ciencias empíricas. El falsacionismo	114
5.6.4.3. Aplicabilidad de la semántica a las humanidades	114

Capítulo 6 EL MÉTODO EN LAS CIENCIAS NATURALES Y FORMALES

6.1. Introducción	119
6.1.1. Notas explicativas	120
6.2. El verificacionismo y el método inductivo	120
6.3. El falsacionismo y el método hipotético deductivo	121
6.4. Las teorías científicas: base empírica, términos teóricos y reglas de correspondencia	123

6.5. Los hechos o estados de cosas concretos como ingredientes últimos de la base empírica. Explicación de los mismos como desiderátum de las ciencias empíricas	124
6.5.1. Introducción	124
6.5.2. Notas explicativas	125
6.5.3. El modelo nomológico-deductivo de la explicación. Explicación y predicción	125
6.5.4. Modelo estadístico	126
6.6. El método en las ciencias formales	127
6.6.1. Las ciencias formales y el conocimiento jurídico	128

Capítulo 7

EL MÉTODO EN LAS CIENCIAS SOCIALES

7.1. Introducción	133
7.2. Notas explicativas	135
7.3. La versión clásica del dualismo metodológico	136
7.4. Unidad o pluralidad del método científico	136
7.5. Metodología de las ciencias sociales sobre la base fenomenológica	137
7.5.1. Fenomenología y metodología científica	137
7.5.2. Última etapa de la fenomenología: el mundo de la vida	139
7.5.3. Papel de la comprensión en la experiencia sociocultural	139
7.5.4. Estructuras del mundo de la vida	140
7.5.5. Construcciones de sentido común	141
7.5.6. El aspecto interno de la acción: la intencionalidad	142
7.5.7. Desplazamientos de la intencionalidad	143
7.5.8. Motivos "para" y motivos "porque"	145
7.5.9. Las ciencias sociales como construcciones de segundo grado	145
7.5.10. Las ciencias naturales y las construcciones de sentido común	146
7.5.11. Las ciencias sociales y las construcciones de sentido común	147
7.6. Aportes de Von Wright	148
7.7. Las fuentes y el método jurídico	151

Capítulo 8

DISCIPLINAS QUE ESTUDIAN EL FENÓMENO JURÍDICO

8.1. Nociones previas	155
8.1.1. El conocimiento vulgar	155
8.1.2. El conocimiento científico-filosófico	157
8.1.3. Ciencia y filosofía	158
8.2. Ciencia del Derecho	159
8.2.1. Denominación y concepto	159
8.2.2. Ciencia del Derecho y filosofía jurídica	160
8.2.3. Su carácter dogmático y el llamado carácter "reproductivo"	161
8.3. Filosofía del Derecho	164
8.3.1. Concepto	164
8.3.2. Filosofía del Derecho y ciencia jurídica	165
8.3.3. Los temas de la filosofía jurídica	166
8.4. Historia del Derecho	168
8.5. Sociología del Derecho	170
8.6. El derecho comparado	171
8.7. La introducción al Derecho	172
8.7.1. Carácter	172

SEGUNDA PARTE HISTORIA DE LAS IDEAS JURÍDICAS

INTRODUCCIÓN: EL DERECHO NATURAL Y EL DERECHO POSITIVO

I. Iusnaturalismo, iuspositivismo y ciencia jurídica	177
II. El Derecho Natural y su pretensión de ser fuente del Derecho	178
III. Notas explicativas	179
1. Aristóteles y el iusnaturalismo	179
2. Origen de la expresión "Derecho Natural"	179
3. El iusnaturalismo y el aporte de ideales para conservar o modificar el Derecho	181
4. El Derecho Natural no es fuente del Derecho: la doctrina de los iusnaturalistas sí puede serlo	182
5. El objeto Derecho preexiste a la ciencia que lo estudia, pero la doctrina puede modificarlo	184
6. La concepción estoica del Derecho Natural y su recepción en Occidente	185

Capítulo 9

EL PENSAMIENTO JURÍDICO DESDE LA ANTIGÜEDAD HASTA LA CONSTITUCIÓN DE LA CIENCIA JURÍDICA

9.1. El Derecho primitivo	189
9.1.1. El carácter sagrado del Derecho primitivo	189
9.1.2. El pseudoproblema del origen del Derecho primitivo	190
9.1.3. La costumbre primitiva. La venganza	191
9.1.4. El Talión. La composición	192
9.1.5. El carácter religioso de las normas primitivas	193
9.1.6. El Derecho primitivo preexiste a toda forma de ciencia jurídica	194
9.2. La justicia en Platón y Aristóteles	194
9.2.1. La Justicia y el Estado en Platón	194
9.2.2. La Justicia en Aristóteles: la alteridad	196
9.2.3. La justicia distributiva	196
9.2.4. La justicia sinalagmática	197
9.3. La ciencia en Roma y en el Medioevo	197
9.3.1. Las fuentes del derecho positivo en Roma	197
9.3.2. El edicto del pretor y el edicto perpetuo, los jurisconsultos. Las recopilaciones	198
9.3.3. Escuela de los glosadores y posglosadores	199
9.4. La escuela tradicional católica del Derecho Natural. Santo Tomás	201
9.4.1. La escuela tomista. Su teoría de la ley y de la justicia. El iusnaturalismo tomista	201
i) Aparición de la escolástica	201
ii) El pensamiento de Santo Tomás	201
9.4.2. Los continuadores	207
9.5. La escuela clásica protestante sobre el Derecho Natural	208
9.5.1. Origen de la escuela	208
9.5.2. Grocio	209
9.5.3. Continuadores	211
9.5.4. Locke y Hobbes	212
9.5.5. Conclusiones	213
9.6. La escuela racional o formal del Derecho. Rousseau y Kant	214
9.6.1. Rousseau	214
9.7. Kant	216
9.7.1. Su obra	216
9.7.2. Su filosofía: El conocimiento. El criticismo. Fenómeno y noúmeno	217
9.7.3. Ética (filosofía práctica). Moral, derecho y política	222
9.7.4. El primado de la razón práctica: la ley moral del deber	223

9.7.5. La ética formal: de la noción de buena voluntad al imperativo categórico de la moral	224
9.7.6. El principio del hombre como fin en sí	225
9.7.7. La distinción entre Moral y Derecho	226
9.7.8. Consideraciones críticas a la filosofía práctica de Kant	228

Capítulo 10

CONSTITUCIÓN DE LA CIENCIA JURÍDICA

10.1. La constitución de la ciencia jurídica en Inglaterra. El common law	233
10.2. La constitución de la ciencia jurídica en Alemania	236
10.2.1. La escuela histórica. Los orígenes. Gustavo Hugo	237
10.2.2. Federico Carlos de Savigny. Su polémica con Thibaut	239
10.2.3. Los continuadores	241
10.2.4. Dogmática jurídica. Jurisprudencia de conceptos. Examen crítico	242
10.3. La constitución de la ciencia jurídica de Francia: escuela de la exégesis. Examen crítico	252
10.4. Escuelas modernas	254
10.4.1. Jurisprudencia de intereses	254
10.4.2. Solidarismo	255
10.4.3. Movimiento del derecho libre	257
10.4.4. Gény y la escuela científica francesa	258
10.4.5. Escuela alemana del derecho libre. Examen crítico	261

Capítulo 11

ESCUELAS IUSPOSITIVISTAS QUE HAN DESARROLLADO UNA TEORÍA GENERAL DEL DERECHO

11.1. Introducción	269
11.1.1. La teoría general positivista del Derecho	269
11.1.2. Notas explicativas	271
11.1.3. El iuspositivismo, escuelas positivistas y la teoría general positivista del Derecho	273
11.1.4. Clasificación de las escuelas iuspositivistas	274
11.1.5. El método en la escuela analítica de jurisprudencia en la teoría general del Derecho	275
11.2. Escuela analítica de jurisprudencia	276
11.3. Escuela de Upsala: Alf Ross	278
11.4. Escuela analítica del lenguaje común. H. L. Hart y G. Cardó	281
11.5. Holmes y el realismo norteamericano	283
11.6. La escuela pragmático-sociológica de Pound	284
11.7. La Teoría Pura del Derecho (Hans Kelsen) en su primera versión	286
1.1.7.1. Hans Kelsen	286
11.7.2. La pureza metódica	287
a) Primera purificación: de la política, la moral, la justicia, y toda ideología (purificación positivista, antiiusnaturalista)	288
b) Segunda purificación de la ciencia natural y en particular de la sociología jurídica (purificación antisociológica o antinaturalista)	288
11.7.3. Hecho natural (acto) y significación	288
11.7.4. Ser y deber ser. Causalidad e imputación	289
11.7.5. La teoría jurídica pura como residuo	290
11.7.6. La norma jurídica	291
11.7.7. El ordenamiento jurídico	291
11.7.8. El derecho subjetivo. Su reducción al objetivo	292
11.7.9. La persona. Persona natural y persona jurídica	294

11.7.10. El orden jurídico nacional (Estado)	296
a) Derecho y Estado	296
b) Comunidades jurídicas preestatales	297
c) Los "elementos" del Estado y la soberanía	298
11.7.11. El orden jurídico internacional (derecho internacional) y dualismo	298
a) Planteo y objeciones	298
b) La sanción internacional y la doctrina del "bellum iustum"	299
c) Conexión del derecho nacional y el internacional. Monismo	299
d) Primado del orden jurídico internacional	300
e) El punto de conexión: el principio de efectividad	301
f) Definición del Estado por el derecho internacional	302
g) Gradación del orden internacional. Su norma fundamental	302
11.7.12. Sumaria apreciación de conjunto. Sentido metodológico de la teoría pura	303
11.8. Egología (Carlos Cossio)	306
11.8.1. Sus fundamentos	306
11.8.2. El Derecho como objeto	309
11.8.3. El conocimiento	311
11.8.4. La lógica jurídica formal	312
11.8.5. La lógica jurídica trascendental	313
11.8.6. La axiología jurídica	315
11.8.7. El juez en el conocimiento jurídico	318
11.8.8. Análisis de la experiencia jurídica según Carlos Cossio	320
a) Materia y forma en Kant	320
b) Análisis de la experiencia natural	321
c) La idea kantiana llevada al Derecho	321
d) Análisis de la experiencia jurídica	322
i) Estructura lógica (norma) necesaria	322
ii) Contenido empírico contingente	323
iii) Valoración jurídica necesaria	324
11.8.9. Síntesis global de la teoría egológica	324
a) El Derecho es conducta en interferencia intersubjetiva	324
b) El Derecho considera todas las acciones humanas	324
c) El Derecho se interesa por el acto humano en su unidad	324
d) El Derecho supone la posibilidad de actos de fuerza	325
e) La libertad es ineliminable contenido del Derecho	326
f) Las normas jurídicas conceptualizan la conducta en interferencia intersubjetiva	326
g) Las normas jurídicas imputan sanciones y son disyuntivas	327
11.8.10. Examen crítico	329
11.9. Neoegología	329
11.9.1. Punto de vista de la neoegología	330
11.9.2. Fundamentos filosóficos	330
11.9.3. Ontología jurídica	331
11.9.4. Las normas	332
11.9.5. Las fuentes	332
11.9.6. La ciencia jurídica	333
11.10. Evolución posterior del pensamiento de Kelsen	333
11.10.1. Introducción	333
11.10.2. La polémica Kelsen-Cossio: norma y regla de Derecho. Las normas como "órdenes"	334
11.10.3. Aplicación de los principios lógicos	334
11.10.4. La contradicción entre normas	335
11.10.5. La "Teoría General de las Normas"	336
11.11. La Reacción Antipositivista	336
11.11.1. Radbruch, Welzel y otros	336

11.12. Ronald Dworkin	337
11.12.1. Introducción	337
11.12.2. Qué es el Derecho	338
i) Normas, directrices y principios	338
ii) Derecho y Moral	339
iii) La respuesta correcta única	339
iv) Los derechos individuales	340
v) Papel de los jueces y de la doctrina	340
11.12.3. Cómo debe ser el Derecho. El ideal político de la igualdad	341
11.13. Escepticismo (Genaro R. Carrió)	342
11.14. El marxismo y la teoría crítica	343
11.14.1. La teoría crítica	344

TERCERA PARTE SISTEMÁTICA

TEORÍA GENERAL

Introducción	349
---------------------	------------

Capítulo 12

EL DERECHO COMO CONDUCTA. ONTOLOGÍA JURÍDICA

12.1. La libertad.	353
12.1.1. Introducción	353
12.1.2. Determinismo e indeterminismo	355
12.1.3. La causalidad	357
12.1.4. La libertad como dato	358
12.1.5. Los límites de la libertad	360
12.1.6. Noción formal y material de la libertad	363
12.1.7. La decisión. La preferencia y la opción	365
12.1.8. La reflexión y la deliberación	365
12.1.9. Querer y desear	367
12.1.10. Lo inmediato y lo mediato en la voluntad. Los "fines" de la acción	369
12.2. La acción (tramo de conducta)	371
12.2.1. Conducta y acción	371
12.2.2. El conocimiento de la acción: insuficiencia de la consideración causal	372
12.2.3. Conceptualización de la acción	374
12.3. Técnica y ética	377
12.3.1. Conceptualización ética y técnica de la conducta	377
12.3.2. Sentido temporal de la conceptualización ética y técnica de la conducta	378
12.3.3. Técnica y practognosis	379
12.3.4. Las normas técnicas y las normas éticas en Kant. La estructura de la acción	380
12.4. Moral y Derecho	382
12.4.1. Cuadro general	382
12.4.2. Distinción entre Derecho y Moral (Del Vecchio)	383
12.4.3. Antecedentes históricos y revista doctrinaria	387
a) Los pueblos primitivos	387
b) Grecia	387
c) Roma	387
d) Cristianismo	388
e) La Edad Media y la Iglesia	388
12.4.4. Tomasio. Kant	389
12.4.5. Discusión crítica sobre las doctrinas de Kant y Tomasio	390
12.4.6. Crítica de la tesis que considera al Derecho como un mínimo de ética	393

Capítulo 13

LAS NORMAS JURÍDICAS

13.1. Planteo general	397
13.2. La norma según Kelsen	398
13.2.1. Estructura	398
13.2.2. La doble purificación kelseniana	399
13.2.3. Las normas no son órdenes	401
13.2.4. La norma como juicio hipotético	402
13.2.5. La norma jurídica es coactiva	403
13.2.6. Las sanciones jurídicas son coercibles y están específicamente previstas	404
13.2.7. La heteronomía de las normas jurídicas	406
13.2.8. Los conceptos jurídicos fundamentales	406
a) La sanción	406
b) Transgresión, hecho antijurídico (ilícito) o entuerto	406
c) Responsable	407
d) El deber jurídico (prestación)	408
13.2.9. Norma primaria y norma secundaria	408
13.2.10. El derecho subjetivo: remisión	410
13.2.11. La noción de persona o sujeto de derecho	410
3.3. La norma según Cossio	413
13.3.1. Crítica a Kelsen. Estructura	413
13.3.2. Los conceptos jurídicos incluidos en la estructura de la norma según Cossio.	415
13.4. El ser de las normas	419
13.4.1. Las normas como órdenes. Crítica. Intención y logros de la escuela analítica.	419
13.4.2. Las normas como juicios o proposiciones. Problemática de lo mentado por tales juicios y de una relación gnoseológica no descriptiva	423
13.4.3. Norma y regla de Derecho en Kelsen. Las normas como órdenes "despsicologizadas"	424
13.5. Estructura lógica de los enunciados normativos generales	428
13.5.1. Las normas como juicios categóricos, como juicios hipotéticos (Kelsen) y como juicios disyuntivos (Cossio)	428
13.5.2. Aportes de la lógica simbólica proposicional y relativización de esos modelos de juicios	431
13.5.3. Tablas de verdad	433
13.5.4. Aclaración y superación del modelo kelseniano	436
1) La transgresión es condición necesaria de la sanción	439
2) La transgresión es la violación de un deber que es, además, condición de la sanción	440
13.6. La norma como parte de la proyecto-programación de la conducta común y su estructura lógica	440
13.6.1. El concepto central de deber. El programa común. Facultamiento, deber y deber en sentido estricto o propiamente dicho	440
13.6.2. El programa común y las normas jurídicas	443
13.6.3. El deber jurídico en sentido estricto y la programación subsidiaria de la conducta. El concepto de sanción	444
13.6.4. Estructuración lógica de las normas jurídicas que imponen deberes. Síntesis final	445
13.6.5. Normas de facultamiento o "normas que confieren facultades"	449

Capítulo 14

EL ORDENAMIENTO JURÍDICO

14.1. Las relaciones entre normas	453
14.1.1. Aspecto lógico-sistemático del conjunto de normas	453
14.1.2. La relación de fundamentación	454
14.1.3. Derivación normativa estático-material (moral) y derivación dinámica-formal (derecho positivo)	455
14.1.4. Fundamentación formal y fundamentación material de las normas jurídicas	456
14.2. Primera Constitución y norma fundamental	460
14.2.1. Primera Constitución y Primer Constituyente	460
14.2.2. Acatamiento general y norma fundamental concreta	462
14.2.3. La norma fundamental abstracta	464
14.2.4. Precisiones sobre la norma fundamental y la Primera Constitución	467
14.2.5. El principio de efectividad	468
14.2.6. ¿Es necesaria la norma fundamental? Criterios idealista, empirista y existencial	469
14.2.7. El principio de efectividad y la norma fundamental concreta	473
14.2.8. El principio de efectividad y el fenómeno "revolución"	474
14.3. Lineamientos generales de la gradación normativa (la pirámide jurídica)	475
14.4. La creación graduada del Derecho y la pirámide jurídica	477
14.5. La interpretación. Intelecto y voluntad	479
14.6. Conflicto entre normas	481
14.6.1. Conflicto entre normas de diversa jerarquía. La habilitación	481
a) Ley "anticonstitucional" por transgresión de límites materiales	482
b) Ley "anticonstitucional" por transgresión de límites formales (órgano o procedimiento)	483
c) Sentencia "contra ley" material	483
d) Sentencia "contra ley" formal	484
14.6.2. Norma de habilitación y cosa juzgada	484
14.6.3. Conflicto entre normas de igual jerarquía: "lex posterior derogat priori"	485
14.7. El ordenamiento como conceptualización efectiva de la conducta. Validez y vigencia	487

Capítulo 15

DERECHO SUBJETIVO

15.1. Planteo actual del tema	493
15.2. Derecho objetivo y subjetivo. Unidad o distinción	495
15.3. Diferentes acepciones de la expresión "derecho subjetivo"	496
15.4. Naturaleza del derecho subjetivo en sentido estricto. Doctrinas tradicionales y modernas	497
15.4.1. Doctrinas tradicionales	498
i) Teoría de la voluntad	498
15.4.2. Teorías modernas	498
i) Teoría pura del Derecho (Kelsen)	498
ii) Teoría egológica (Cossio)	500
iii) Teoría del interés	501
iv) Críticas	502
15.5. Desigualdad subjetiva e igualdad objetiva del Derecho	503
15.5.1. La desigualdad subjetiva en el Derecho	503
15.5.2. La igualdad del derecho objetivo. La generalidad de las leyes y la igualdad ante la ley	506
15.5.3. La igualdad ante la ley como caso de razonabilidad de las leyes	507
15.5.4. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación sobre la igualdad ante la ley	509

15.5.5. Tesis de Juan Francisco Linares: la igualdad ante la ley no es más que un caso de aplicación de un principio o exigencia general; esta exigencia, es una garantía constitucional de la libertad en la Argentina y una valoración vigente en todos los países constituidos sobre la ideología demoliberal	510
15.6. Clasificación de los derechos subjetivos	512
15.6.1. Clasificación de los derechos subjetivos privados	513
15.6.2. Derechos subjetivos públicos	520

Capítulo 16

LA POSITIVIDAD Y LAS FUENTES

16.1. Introducción	527
16.2. Notas explicativas	527
16.2.1. Positividad y vigencia	527
16.2.2. Positividad y fuentes	528
16.2.3. La teoría tradicional y aún prevaleciente sobre la costumbre	530
16.2.4. Algunas deficiencias de la teoría sobre la costumbre	530
16.2.5. El origen de la costumbre y la constitución originaria de los sentidos	531
16.2.6. La constitución originaria y el sentido de 'permitido'	533
16.2.7. La constitución originaria en los sistemas de autoridad	534
16.3. El formalismo y el realismo: precisiones necesarias	535
16.4. Positividad y fuentes	537
16.5. El Derecho como sistema	539
16.5.1. Sistemas normativos en la sociedad	540
16.5.2. Subsistemas normativos informales	541
16.5.3. La sanción y el premio como términos relativos	543
16.6. La positividad del Derecho	543
16.6.1. La positividad y la constitución de la ciencia jurídica	543
16.6.2. Esencia y existencia del Derecho	545
16.6.3. Casos críticos: derecho positivo vs. Derecho Natural. Ley vs. proyecto de ley. Derecho histórico (derogado)	546
16.6.4. Aporta del pensamiento dominante	547
16.6.5. La solución aparente de la doctrina tradicional. La "positividad" como el carácter de ser "puestas" que tienen las normas. Objeciones	549
16.6.6. Solución egológica	551
i) La vocación por el derecho positivo es la obvia exigencia de que la ciencia del Derecho se ocupe de realidades	552
ii) La existencia-vigencia-positividad del Derecho es algo que le pertenece al objeto real que es la conducta	552
iii) La "positividad" de las normas implica un sentido traslaticio de esa palabra. Se aplica a aquellas normas que representan correctamente el deber real de la conducta en una comunidad	552

Capítulo 17

LAS FUENTES DEL DERECHO

17.1. Introducción	557
17.2. La tesis de Savigny	558
17.3. Desvío posterior de la doctrina	560
17.4. Fuentes "formales" y "materiales"	561
17.5. Replanteo egológico	562
17.5.1. Exigencia de objetividad en la asignación de sentidos jurídicos	562
17.5.2. La exigencia de objetividad comporta la exigencia de conceptualización. El caso como lo individual desde el punto de vista general	565
17.5.3. Las fuentes como hechos que denotan la aceptación comunitaria de sentidos jurídicos.	567

17.5.4. Sentidos jurídicos no precisados en normas: valores o ideales y fuentes "materiales" (estándares valorativos, "fines", etc.).	568
17.5.5. Norma general y fuente formal	569
17.5.6. Obligatoriedad de las fuentes	570
17.5.7. Concepto final de fuentes	571
17.6. Concepto específico de fuentes	571
17.6.1. Ventajas de esta propuesta	573
17.6.2. Conceptos involucrados por el de fuentes jurídicas	574
a) Las normas jurídicas. El aspecto que interesa al tema de las fuentes	574
b) La norma individual. Norma individual y fuente	575
c) La norma general. Error e ideología de la doctrina que circunscribe las fuentes a las normas generales	575
d) El ordenamiento jurídico. Sus ingredientes no normativos. Ingredientes no normativos de introducción doctrinaria	577
e) Doctrinas diversas como fuentes. Papel del conocimiento institucionalizado	579
f) Lo específicamente jurídico	580
g) Positividad	580
17.6.3. Recapitulación. Nuevas perspectivas sobre el ordenamiento. Versión mejorada del concepto específico de fuente	581

Capítulo 18

LAS FUENTES DEL DERECHO EN PARTICULAR. LA LEY

18.1. Antecedentes históricos y precisiones terminológicas previas	585
18.1.1. Origen y etimología	585
18.1.2. Diversas acepciones	586
i) Leyes naturales	587
ii) Leyes sociales	587
iii) Leyes, reglas o normas de conducta	587
18.1.3. Ley y costumbre	588
18.2. Definición de la ley	591
18.2.1. Consecuencias y aclaraciones marginales	593
a) Ley en sentido material y ley en sentido formal	593
b) Ley en sentido amplio y en sentido estricto	594
c) Las leyes en cuanto normas generales ("partes constitutivas" y "efectos" de las leyes)	594
18.3. Procedimiento legislativo	595
18.4. Derogación de la ley. La desuetudo	604
18.5. Clasificación de las leyes	608
18.5.1. Leyes imperativas y supletorias. La voluntad de las partes y el orden público	609
18.6. La codificación	611
18.6.1. Orígenes	611
18.6.2. La codificación moderna. El Código Napoleón. Ventajas e inconvenientes de la codificación	613
18.7. La ley en la tradición romanista y en la anglosajona	615

Capítulo 19

LAS FUENTES EN PARTICULAR, LA COSTUMBRE, LA JURISPRUDENCIA Y LA DOCTRINA

19.1. La costumbre jurídica (derecho consuetudinario)	621
19.1.1. Concepto	621
i) Costumbre jurídica y usos sociales	621
ii) Lo individual y lo genérico en la costumbre	623
iii) La costumbre como unidad de sentido	624

19.1.2. La costumbre como fuente de Derecho	624
i) Descentralización en la formulación de la norma general y en su aplicación	625
ii) Centralización jurisdiccional	626
iii) Centralización legislativa	629
19.1.3. Caracterización y elementos	631
19.1.4. Relación entre la costumbre y la ley	632
i) El racionalismo	633
ii) La escuela histórica	633
iii) El positivismo legalista	635
iv) Estado actual del problema	636
19.1.5. La costumbre en nuestro Derecho	638
19.1.6. Papel fundamental de la costumbre	641
19.2. La jurisprudencia	642
19.2.1. Concepto	642
19.2.2. La jurisprudencia como fuente de Derecho. Análisis de su obligatoriedad	645
i) Grado de obligatoriedad de la jurisprudencia con relación a la costumbre y a la ley	645
ii) Panorama de las fuentes del Derecho desde el punto de vista del juez	647
19.2.3. Common law y sistema continental romanista	653
i) Common law	653
ii) Sistema continental romanista	655
19.2.4. Valor de la jurisprudencia como fuente en nuestro Derecho	657
i) El planteo en nuestros tribunales: la jurisprudencia y el efecto liberatorio del pago	657
ii) Diversas doctrinas sobre dichos pronunciamientos	659
iii) Nuestras conclusiones	662
iv) Valor de la jurisprudencia en nuestro país según un juez norteamericano	665
19.2.5. Procedimientos para unificar la jurisprudencia	666
i) El recurso de casación	668
ii) El recurso extraordinario	671
iii) Acuerdos plenarios	676
19.3. La doctrina como fuente	679

Capítulo 20 LA JUSTICIA

20.1. Elementos de una teoría general de los valores	683
20.1.1. ¿Qué son los valores?	683
i) Los valores y la filosofía existencial	683
ii) La "intuición emocional" de Scheler	688
iii) Los valores como cualidades irreales	690
iv) Objetivismo versus subjetivismo. Relativismo. Elemento emocional y elemento racional	691
20.1.2. Caracteres de los valores. Polaridad y jerarquía. Tabla de valores	692
20.1.3. Bases existenciales de una axiología	695
i) Relatividad del valor a la existencia	695
ii) El presente como trascendencia a la historia. La situacionalidad	696
iii) Crítica a la concepción de una situación originaria como fundamento de un valor absoluto superior a la historia	698
iv) Lo "mejor" en la situación. Norma y juicio de valor. El valor como reificación de la libertad	700
v) La "intensidad emocional" como elemento de la captación de valores	702
vi) El trabajo como situación fundamental	704

20.2. La justicia	708
20.2.1. El sentimiento de lo justo: carácter absoluto de la justicia, distinto del interés y de la norma	708
20.2.2. Delimitación del tema de la justicia: no es un fin, no es una virtud	709
20.3. Elaboración histórica de la doctrina sobre la justicia	712
20.3.1. Platón	712
20.3.2. Aristóteles	714
20.3.3. Ulpiano	716
20.3.4. Santo Tomás	717
20.3.5. La escuela clásica del Derecho Natural (Grocio, Tomasio, etc.)	718
20.3.6. Kant	718
20.3.7. Historicismo y positivismo jurídico	719
20.3.8. Rudolf Stammler (1856-1938)	719
i) Doctrina del concepto del Derecho	721
ii) Doctrina sobre la idea del Derecho	722
iii) Doctrina sobre el derecho justo	723
iv) Crítica de Stammler al materialismo histórico	724
v) Apreciación crítica	725
20.3.9. Radbruch	726
20.3.10. Pound	732
20.3.11. Cossio. Remisión	733
20.3.12. Rawls	735
i) Introducción	735
ii) Cooperación, sociedad y justicia	736
iii) El objeto de la justicia	737
iv) Idea principal de la teoría de la justicia	737
v) Los principios de justicia	738
vi) La igualdad democrática y el principio de diferencia	739
vii) Equilibrio reflexivo	740
viii) Apreciación crítica	741

Capítulo 21

EL MÉTODO JURÍDICO Y LA INTERPRETACIÓN

21.1. Introducción	745
21.1.1. La sistemática	747
21.1.2. La interpretación	747
21.2. Sumaria historia de los métodos de interpretación	749
21.2.1. El método gramatical	750
21.2.2. De la codificación napoleónica a la escuela de la exégesis	750
21.2.3. La escuela dogmática	755
21.2.4. La jurisprudencia de conceptos y la de intereses	759
21.2.5. Gény y la libre investigación científica	760
21.3. Valoración crítica de los métodos de interpretación. Intelectualismo y voluntarismo. La posición de la teoría pura del Derecho	763
21.3.1. La pretensión de los métodos. Crítica	763
21.3.2. Aportes de la teoría egológica	764
21.4. La valoración judicial en la interpretación. La intersubjetividad como condición de objetividad de la valoración. Importancia de la jurisprudencia	767
21.4.1. Carácter necesario de la valoración	767
21.4.2. Utilidad de los "métodos": la fuerza de convicción de la decisión judicial	768
21.4.3. El juez y la interpretación	769
21.5. Carácter necesario de la interpretación	772
21.5.1. Fundamento ontológico: la conducta es siempre individual	772
21.5.2. Fundamento axiológico de la interpretación	774
21.5.3. Fundamento gnoseológico de la interpretación	775

21.5.4. Fundamento lógico de la interpretación	776
i) El carácter de tipos empíricos de los conceptos normativos (textura abierta del lenguaje)	776
ii) La inclusión expresa o implícita de elementos valorativos	777
iii) La pluralidad de normas aumenta el área de indeterminación (procedimientos de compatibilización sistemática de diversas normas)	778
iv) El razonamiento mediante ejemplos	779
v) Sistemática e interpretación. Remisión	780

Cuarta Parte TEORÍA GENERAL APLICADA AL DERECHO ARGENTINO

Capítulo 22	
APLICACIÓN DE LA LEY EN RELACIÓN AL TERRITORIO Y AL TIEMPO	
22.1. Aplicación de la ley en relación al territorio	785
22.1.1. Generalidades	785
22.1.2. Planteo general de tema. Elementos extranjeros en la relación jurídica	786
22.1.3. Evolución de los sistemas	787
i) Sistema de la personalidad de la ley	788
ii) Sistema de la territorialidad de la ley	788
iii) Sistema estatutario	789
iv) Sistema de la comunidad de Derecho	791
22.2. Aplicación de la ley en relación al tiempo	791
22.2.1. Principios generales	791
22.2.2. La irretroactividad y sus excepciones	795
i) El principio de irretroactividad	795
ii) Excepciones al principio de irretroactividad	797
22.2.3. Concepción formal de Roubier	798
22.2.4. Los contratos sucesivos	798
22.2.5. Conclusiones	799
22.2.6. Principios admitidos en nuestro Derecho	800
i) Derecho penal	800
ii) Derecho civil	801

Capítulo 23	
DERECHO PÚBLICO Y PRIVADO. LAS RAMAS DEL DERECHO. EL DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO	
23.1. Derecho público y privado. Las ramas del Derecho	805
23.1.1. Derecho público y privado. Distinciones sustanciales y formales entre ambos	805
i) Las distinciones sustanciales. Teoría del interés	805
ii) Las distinciones formales	806
iii) Conclusiones. Nuestra opinión	807
23.1.2. Las ramas del derecho positivo: su origen y fundamento	809
23.1.3. El proceso de la di visión del derecho en ramas; las relaciones entre las mismas y los diversos planos en que se plantea la cuestión de la autonomía	812
23.2. El derecho internacional público	816
23.2.1. Antecedentes históricos y doctrinarios	816
23.2.2. Concepto	821
23.2.3. El derecho internacional, ¿existe como Derecho?	822
i) Argumentos generales	823
ii) La cuestión esencial: la sanción. La comunidad jurídica internacional	823
23.2.4. El derecho internacional como derecho primitivo	825

Capítulo 24
DERECHO POLÍTICO, DERECHO CONSTITUCIONAL.
DERECHO ADMINISTRATIVO, DERECHO FINANCIERO

24.1. Derecho político	831
24.1.1. Concepto	831
24.1.2. Derecho político y derecho constitucional. Ubicación del derecho político	831
24.1.3. Teoría del Estado	834
24.1.4. La soberanía	837
24.1.5. Teoría del poder constituyente	838
24.1.6. Las formas de gobierno	840
24.1.7. Fines del Estado	841
24.1.8. Noticia histórica sobre las formas del Estado y las ideas políticas	847
24.2. Derecho constitucional	849
24.2.1. Concepto. Constitución en sentido propio	849
24.2.2. Constitución en sentido histórico restringido, "técnico" o impropio. Constitución y Estado de Derecho	850
24.2.3. Doctrina de la separación de poderes	852
24.2.4. Democracia	855
24.2.5. Contenido de las constituciones modernas	856
24.2.6. Antecedentes históricos y orígenes del constitucionalismo	857
24.2.7. Tipos de constituciones	859
24.2.8. El sistema constitucional argentino	861
i) Supremacía de la Constitución	861
ii) Fuentes del derecho constitucional	864
iii) Sistema federal	865
iv) La reforma constitucional de 1994	866
24.3. El derecho administrativo	868
24.3.1. Concepto y definición	868
24.3.2. Derecho administrativo y derecho constitucional	879
24.3.3. Fuentes	880
24.3.4. Contenido	881
24.3.5. Contencioso-administrativo	884
24.4. Derecho financiero	887
24.4.1. Concepto y temas fundamentales	887

Capítulo 25
DERECHO PENAL

25.1. Definición del derecho penal, el delito y la pena	891
25.1.1. Entuerto y sanción como conceptos jurídicos fundamentales, universales y necesarios	891
25.1.2. Delitos y penas (criminales) como conceptos jurídicos dogmático-contingentes	891
25.1.3. La fallida teoría del "delito natural"	893
25.1.4. El fracaso de las teorías que aspiran a establecer distinciones esenciales, absolutas, entre las sanciones penales y las civiles	894
25.1.5. Caracterización dogmática, contingente, realista, del derecho penal, el delito y la pena	896
25.1.6. Inclusión del elemento pena en la definición del delito. Análisis y minimización de la noción de tipicidad	898
25.2. Evolución histórica del derecho penal y de las doctrinas penales	901
25.2.1. El derecho penal primitivo y el romano	901
25.2.2. El derecho penal germánico y el canónico	903
25.2.3. El Iluminismo	904
25.2.4. Las escuelas penales. La escuela clásica	905
25.2.5. La escuela positiva	906

25.2.6. Orientaciones contemporáneas	910
25.3. Bases constitucionales del derecho penal argentino	911
25.4. Fuentes del derecho penal	912

Capítulo 26

DERECHO PROCESAL

26.1. Generalidades	917
26.1.1. Concepto	917
26.1.2. Derecho procesal y teoría general del Derecho	921
26.1.3. Jurisdicción y proceso. Acción	922
26.1.4. Jurisdicción	923
26.1.5. Proceso	925
26.1.6. Acción (naturaleza jurídica y orígenes del derecho procesal civil)	926
26.1.7. Bases de la organización del proceso (principios procesales)	932
26.2. Leyes procesales	937
26.2.1. Codificación del derecho procesal en la esfera nacional	938
26.3. Jurisdicción y competencia	939
26.3.1. Jurisdicción	939
i) Concepto de la jurisdicción	939
ii) Divisiones de la jurisdicción	941
26.3.2. Competencia	943
26.4. Noción de la organización judicial	944
26.4.1. Jerarquía constitucional	946
26.4.2. Facultad de declarar la inconstitucionalidad de leyes, decretos u ordenanzas sancionados por los otros poderes	946
26.5. Justicia nacional y provincial (federal y ordinaria)	948
26.6. Poder Judicial de la Nación	951
26.6.1. Corte Suprema de Justicia	951
26.6.2. Jurisdicción de la Corte "per saltum"	953
26.6.2.1. La avocación "per saltum"	953
26.6.2.2. La jurisdicción de la Corte Suprema antes de este caso	954
26.6.2.3. El caso "Aerolíneas" y su tramitación	954
26.6.2.4. Los antecedentes: el "writ of certiorari" y el caso "Margarita Belén"	955
26.6.3. Tribunales nacionales de la Capital Federal. En la Capital de la República todos los tribunales tienen el mismo carácter "nacional"	956
26.7. Caracteres del procedimiento según los distintos fueros	956
26.7.1. Procedimiento civil	958
26.7.2. Procedimiento penal	960
26.7.3. El nuevo Código Procesal Penal de la Nación	961
26.8. Concepto sumario sobre la prueba y sus diferentes modos	962
26.8.1. Apreciación	962
26.8.2. Carga de la prueba	963
26.8.3. Medios	963
i) Pruebas fundadas en la experiencia personal del juez	964
ii) Pruebas fundadas en el testimonio	964
iii) Pruebas fundadas, no en la convicción directa sino en el razonamiento	964

Capítulo 27

DERECHO CIVIL Y COMERCIAL

27.1. Derecho civil	969
27.1.1. Antecedentes históricos	969
27.1.2. Definición y contenido	971

27.1.3. Instituciones del derecho civil	974
i) Personas o sujetos de derecho	974
ii) Hechos y actos jurídicos	976
iii) Capacidad de hecho y de derecho; ejemplos	980
27.2. Derecho comercial	981
27.2.1. Antecedentes históricos	981
27.2.2. Concepto del derecho comercial. Criterios doctrinarios	983
27.2.3. Instituciones del derecho comercial	986
i) Letra de cambio y papeles del comercio en general	986
ii) Sociedades comerciales	987
iii) Bolsas y mercados	988
iv) Quiebra	988
27.2.4. Relaciones con el derecho civil	989

Capítulo 28

DERECHO DEL TRABAJO (SOCIAL)

28.1. Concepto y terminología	997
28.2. Locación de servicios y contrato de trabajo. Definición del derecho laboral	1001
28.3. Fuentes	1003
28.4. Caracteres	1005
28.5. Antecedentes históricos	1006
28.6. Instituciones del derecho del trabajo	1009
28.6.1. Derechos fundamentales	1009
28.6.2. Principales leyes de aplicación obligatoria y de oficio por las autoridades administrativas. Policía del trabajo	1010
28.6.3. Ley de Accidentes del Trabajo	1010
28.6.4. Contrato de trabajo	1011
28.6.5. Asociaciones profesionales (gremiales)	1011
28.6.6. Tribunales del Trabajo	1012
28.6.7. Convenios colectivos	1012
28.6.8. Situación actual	1012
Índice analítico	1015