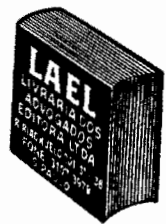


NICOLÁS MARÍA LÓPEZ CALERA
Catedrático de Filosofía del Derecho
Universidad de Granada

FILOSOFÍA
DEL DERECHO
(I)



GRANADA, 1997

BIBLIOTECA COMARES DE CIENCIA JURÍDICA

Director de publicaciones:
MIGUEL ÁNGEL DEL ARCO TORRES

1240482

© Nicolás María López Calera

Editorial Comares
Polígono Juncaril, Condominio Recife
Parcela 121, Nave 11
Teléfono (958) 46 53 82 • Fax (958) 46 53 83
18210 Pelíngros (Granada)

ISBN: 84-8151-499-3

Depósito legal: GR. 777-1997

Fotocomposición y encuadernación, Comares, S.L.
Imprime: Copartgraf, S.C.A.

ÍNDICE

CAPÍTULO I
¿QUE ES FILOSOFÍA DEL DERECHO?

1. La necesidad de conocer el derecho	15
2. Saber sobre el saber: ciencia y filosofía	16
3. ¿Por qué la filosofía?	20
4. El Derecho Natural	24
5. Las Ciencias sociales	26
6. La Ciencia del Derecho	29
7. La Teoría del Derecho	32
8. La Filosofía del Derecho	34

CAPÍTULO II
EL DERECHO Y LA TEORÍA DEL DERECHO EN EL CONTEXTO
DE LA SOCIEDAD CONTEMPORANEA

1. ¿Por qué preguntarse por el derecho y por la teoría del derecho?	43
2. La juridificación de la sociedad contemporánea	44
3. El descreimiento jurídico: el desencantamiento y el desencanto del derecho	48
4. La privatización jurídica y la «des-regulación» jurídica	50
5. El derecho como técnica de organización social y como «factum» político ..	52
6. La globalización de la política y del derecho	54
7. Sentidos y funciones de una teoría del derecho	55

CAPÍTULO III
EL CONCEPTO DEL DERECHO

1. ¿Por qué es tan difícil definir el derecho?	61
2. El derecho como condicionante social. El derecho como norma	63
3. ¿Para qué condiciona el derecho? La finalidad del derecho como condicionante social	66
4. ¿Qué condiciona el derecho?. Las acciones humanas que son objeto del derecho	69
5. ¿Cómo condiciona el derecho?. Las formalidades del derecho	73

CAPÍTULO IV
NORMA JURÍDICA Y ORDENAMIENTO JURÍDICO

1. La norma jurídica: perspectiva formal	77
2. Clases de normas jurídicas	80
3. La validez de las normas jurídicas: el positivismo jurídico	83
4. Validez formal, validez real y validez moral	87
5. El ordenamiento jurídico	90
6. Las fuentes del derecho	94
a) La ley	96
b) La costumbre	98
c) Los principios generales del derecho	99
d) Otras fuentes	101
7. La Constitución como fuente del derecho y como norma	103

CAPÍTULO V
EL DERECHO SUBJETIVO

1. El derecho subjetivo: explicaciones históricas	111
2. El derecho subjetivo: Savigny, Ihering y Kelsen	115
3. El derecho subjetivo como categoría jurídica y como realidad ético-política	118

CAPÍTULO VI
DERECHO Y JUSTICIA

1. Ser y deber-ser del derecho: el problema del derecho justo	123
2. El concepto de justicia: la justicia como fin del derecho	124
3. El iusnaturalismo y el derecho justo	129
3.1. La respuesta tomista	129

3.2. Algunas respuestas actuales: Dworkin, Hart y Bloch	132
4. El positivismo y la justicia: Hans Kelsen	139
5. Las teorías contractualistas y procedimentalistas de la justicia	144
5.1. La teoría de la justicia de John Rawls	145
A. La posición inicial u originaria	146
B. El velo de la ignorancia	146
C. El contrato	147
D. La justicia como imparcialidad	147
5.2. El procedimentalismo de Jürgen Habermas	153

CAPÍTULO VII

TEORÍA DEMOCRÁTICA DE LA JUSTICIA

1. La racionalización social del derecho	159
2. La democratización moral del derecho	163
3. La legitimación democrática del derecho	169
3.1. ¿Qué es democracia?	171
3.2. Los valores y la regla de la mayoría	173
3.3. Democracia ideal y democracia real	179
3.3.1. La crisis de la democracia: aspectos coyunturales	180
3.3.2. Las razones constantes del divorcio democrático	184
a) Democracia directa y democracia representativa	185
b) La dialéctica Sociedad-Estado	188
c) Igualdad real e igualdad formal	190
4. La democracia como democratización	192
5. El relativismo como base de una teoría democrática de la justicia	193
6. La tolerancia como base de una teoría democrática de la justicia	196
7. El derecho como criterio de lo intolerable	198

CAPÍTULO VIII

FILOSOFÍA DE LOS DERECHOS HUMANOS

1. Los derechos humanos como hecho social	205
2. Los derechos humanos: de los nombres al concepto	207
3. Los derechos humanos: un concepto problemático	209
4. Los derechos humanos: un concepto histórico	211
5. Los derechos humanos y sus declaraciones	217
5.1. La Declaración Francesa de derechos del hombre y del ciudadano de 1789	217
5.2. La Declaración Universal de derechos del hombre de 1948	220
5.3. El Convenio Europeo de derechos humanos de 1950	222
5.4. Los derechos humanos y la Constitución Española de 1978	224

6. La protección jurídico-positiva de los derechos humanos	226
7. El garantismo jurídico	232
8. La fundamentación de los derechos humanos	235
8.1. El iusnaturalismo	236
8.2. El positivismo jurídico	236
8.3. Una teoría dualista	237
8.4. Derechos morales y necesidades básicas	238
8.5. Positivismo jurídico moderado y conciencia histórica	245
9. ¿Por qué no se realizan los derechos humanos?	248
9.1. La problematicidad existencial	249
9.2. La problematicidad constitutiva	249
A. Los sistemas económicos	250
B. La naturaleza dialéctica de los derechos humanos: las contradicciones ontológicas	250
1. La identidad humana	251
2. Universalidad-historicidad	253
3. Individualidad-socialidad	254
4. Los inevitables conflictos de derechos	255
5. Conclusiones sobre la naturaleza dialéctica de los derechos humanos	256
10. ¿Son universales los derechos?	258
11. Una concepción dialéctica sobre universalismo y particularismo en los derechos humanos	262
12. Persona humana, dignidad y libertad	264
13. Igualdad: propiedad y cultura	267
 BIBLIOGRAFÍA	 273