

FRANÇOIS OST
MICHEL VAN DE KERCHOVE

Elementos para una teoría crítica del derecho

Universidad Nacional de Colombia
Facultad de Derecho, Ciencias Políticas y Sociales

Jalons pour une théorie critique du droit

Primera edición en castellano: agosto del 2001

© Universidad Nacional de Colombia

Facultad de Derecho, Ciencias Políticas y Sociales

© François Ost, Michel van de Kerchove

ISBN 958-701-072-8

Traducción: Pedro Lamas

Edición al cuidado de Eleonora Echeverry y Margarita Valencia

Diseño de carátula: Camilo Umaña Caro

Impresión: Universidad Nacional de Colombia

EDITORIAL UNIBIBLOS

Teléfonos: 316 5290, 316 5000, EXT. 19645

Fax 316 5357, 316 5000, EXT. 19646

e-mail: uniblo@dnic.unal.edu.co

Bogotá, D.C., Colombia

Contenido

	Prólogo	XIII
	PRIMERA PARTE	
	Estatuto epistemológico de la ciencia del derecho	
1	Hacia una teoría crítica e interdisciplinaria del derecho	
	CAPÍTULO I	
	<i>Puntos de vista interno y externo relativos al derecho</i>	5
	CAPÍTULO II	
	<i>Condiciones para la constitución de una ciencia del derecho</i>	23
	CAPÍTULO III	
	<i>Condiciones para una ciencia interdisciplinaria del derecho</i>	35
2	Racionalidad y soberanía del legislador: ¿"paradigmas" de la dogmática jurídica?	
	CAPÍTULO I	
	<i>Contenido y función de estos principios</i>	55
	CAPÍTULO II	
	<i>Estatuto epistemológico de estos principios</i>	65
	SEGUNDA PARTE	
	El fenómeno jurídico	
3	La definición del derecho. Reflexiones metodológicas e introductorias	
	CAPÍTULO I	
	<i>Especificidad y autonomía del derecho</i>	87
	CAPÍTULO II	
	<i>Los límites de una definición del derecho</i>	91
	CAPÍTULO III	
	<i>Pluralidad y relatividad de las concepciones de la definición del derecho</i>	99

4	Creación y aplicación del derecho. ¿Estructura lineal o circular del sistema jurídico?	
	CAPÍTULO I	
	<i>¿La pirámide al derecho o al revés?</i>	117
	CAPÍTULO II	
	<i>Jerarquías enmarañadas y rizos extraños</i>	131

TERCERA PARTE

La validez del derecho

5	Ensayo de definición y de caracterización de la validez jurídica	
	CAPÍTULO I	
	<i>Ensayo de definición</i>	169
	CAPÍTULO II	
	<i>Ensayo de caracterización. La validez entre legalidad, efectividad y legitimidad</i>	177
6	¿Las leyes penales fueron hechas para ser aplicadas? Reflexiones sobre los fenómenos de disociación entre la validez formal y la efectividad de las normas jurídicas	
	CAPÍTULO I	
	<i>Modelo axiológico</i>	213
	CAPÍTULO II	
	<i>Modelo instrumentalista</i>	217
	CAPÍTULO III	
	<i>Modelo de interpretación</i>	223

CUARTA PARTE

La interpretación del derecho

7	La interpretación judicial y el postulado de racionalidad del legislador	
	CAPÍTULO I	
	<i>Obligaciones discursivas que afectan la problemática de la interpretación</i>	243
	CAPÍTULO II	
	<i>Obligaciones jurídicas que afectan la problemática de la interpretación</i>	251
	CAPÍTULO III	
	<i>Un modelo teórico de la interpretación judicial de la ley</i>	269

8	El “juego” de la interpretación en el derecho. Contribución al estudio del cerramiento del lenguaje jurídico	
	CAPÍTULO I	
	<i>Estructura del lenguaje jurídico</i>	289
	CAPÍTULO II	
	<i>El “juego” de la interpretación judicial de la regla de derecho</i>	297
QUINTA PARTE		
	Derecho y ética	
9	El problema de los fundamentos éticos de la norma jurídica y la crisis del principio de legalidad	
	CAPÍTULO I	
	<i>El problema de los fundamentos éticos de la norma jurídica</i>	311
	CAPÍTULO II	
	<i>La decadencia del principio de legalidad</i>	335
10	La legitimidad en el discurso jurídico: ¿coherencia, resultado, consenso o disensión?	
	CAPÍTULO I	
	<i>La legitimidad como legalidad: coherencia del discurso jurídico</i>	353
	CAPÍTULO II	
	<i>La legitimidad como eficacia: performance del discurso jurídico</i>	359
	CAPÍTULO III	
	<i>Superación de estas perspectivas: la legitimidad como consenso</i>	365
	CAPÍTULO IV	
	<i>Consenso y disenso</i>	369
	BIBLIOGRAFÍA	377