

PAOLO COMANDUCCI

HACIA UNA TEORÍA
ANALÍTICA
DEL DERECHO

Ensayos escogidos

Estudio preliminar de
RAFAEL ESCUDERO ALDAY

Catálogo general de publicaciones oficiales
<http://www.060.es>


Centro de Estudios Políticos y Constitucionales
Plaza de la Marina Española, 9
28071 Madrid
<http://www.cepc.es>

Quedan rigurosamente prohibidas, sin la autorización escrita de los titulares del *copyright*, bajo las sanciones establecidas en las leyes, la reproducción total o parcial de esta obra por cualquier medio o procedimiento, comprendidas la reprografía y el tratamiento informático.

- © Del estudio preliminar: RAFAEL ESCUDERO ALDAY
- © De esta edición (2010): CENTRO DE ESTUDIOS POLÍTICOS Y CONSTITUCIONALES
- © PAOLO COMANDUCCI

NIP●: 005-10-005-5
ISBN: 978-84-259-1476-8
Depósito legal: M. 8.631-2010

Impreso en papel reciclado

Preimpresión, impresión y encuadernación:
 Sociedad Anónima de Fotocomposición
Talisio, 9. 28027 Madrid



ÍNDICE

ESTUDIO PRELIMINAR:

GUÍA PARA REALISTAS ANALÍTICOS: LA TEORÍA DEL DERECHO DE PAOLO COMANDUCCI.	XIII
<i>por</i> RAFAEL ESCUDERO ALDAY	
1. PROBLEMAS ABIERTOS EN LA TEORÍA DEL DERECHO.	XVI
1.1. Epistemológicos	XVII
1.2. Lógicos	XVIII
1.3. Teóricos	XXI
1.4. Deontológicos	XXVI
2. EL RASTRO DE LA FILOSOFÍA ANALÍTICA EN LA TEORÍA DEL DERECHO.	XXIX
2.1. Las funciones del lenguaje	XXX
2.2. El análisis conceptual	XXXI
2.3. Los niveles del discurso:	XXXVI
2.3.1. <i>Teoría</i>	XXXVII
2.3.2. <i>Metateoría</i>	XL
3. LA APUESTA POR EL REALISMO JURÍDICO	XLVI

HACIA UNA TEORÍA ANALÍTICA DEL DERECHO

por
PAOLO COMANDUCCI

AGRADECIMIENTOS	3
-----------------------	---

ANÁLISIS CONCEPTUAL

1. IGUALDAD	7
-------------------	---

2.	JUSTICIA	21
3.	TOLERANCIA	25
	1. EL CONCEPTO	26
	2. ¿POR QUÉ TOLERAR?	30
	3. LA TOLERANCIA Y EL DERECHO	35
4.	DEMOCRACIA Y DERECHOS FUNDAMENTALES ..	37
	1. DIFERENTES ENFOQUES Y SENTIDOS	38
	2. MODELO DE ESTADO CONSTITUCIONAL DE DERECHO	47
	3. CRÍTICAS AL MODELO DE ESTADO CONSTITUCIONAL DE DERECHO	49
	4. RESPUESTA A LAS CRÍTICAS: EL CONTRACTUALISMO	50
	5. CONCLUSIÓN	56

II TEORÍA

5.	DERECHO Y MORAL	61
	1. POSITIVISMO JURÍDICO	61
	2. LA CONEXIÓN JUSTIFICATIVA	65
	3. LA CONEXIÓN IDENTIFICATIVA	71
	4. CONCLUSIÓN	73
6.	PRINCIPIOS JURÍDICOS E INDETERMINACIÓN DEL DERECHO	75
	1. PRINCIPIOS JURÍDICOS: NATURALEZA, FUENTE, CLASIFICACIÓN ..	76
	1.1. Naturaleza	76
	1.2. Fuente	85
	1.3. Clasificación	87
	2. INDETERMINACIÓN DEL CONTENIDO DEL DERECHO	87
	3. PRINCIPIOS E INDETERMINACIÓN	89
	4. CONCLUSIÓN	91
7.	LA INTERPRETACIÓN JURÍDICA	93
	1. ELEMENTOS PARA UN MAPA METATEÓRICO	94
	2. EL PAPEL DEL JUEZ EN LA INTERPRETACIÓN DEL DERECHO ..	107
8.	MODELOS E INTERPRETACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN	115
	1. MODELOS DE CONSTITUCIÓN	116

ÍNDICE

1.1.	Modelo axiológico de la constitución como orden	121
1.2.	Modelo descriptivo de la constitución como orden	122
1.3.	Modelo descriptivo de la constitución como norma	125
1.4.	Modelo axiológico de la constitución como norma	127
2.	DIVERSOS SENTIDOS DE «INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL» ..	128
2.1.	La interpretación en el modelo axiológico de constitución como orden	129
2.2.	La interpretación en el modelo descriptivo de constitución como orden	130
2.3.	La interpretación en el modelo descriptivo de constitución como norma	131
2.4.	La interpretación en el modelo axiológico de constitución como norma	136
3.	CONCLUSIÓN	142
9.	LA RACIONALIDAD DE LAS DECISIONES JUDICIALES	145
1.	EL CONCEPTO DE RACIONALIDAD	145
2.	LA RACIONALIDAD DE LAS DECISIONES JUDICIALES	151
10.	LA APLICACIÓN DEL DERECHO	159
1.	JUSTIFICACIÓN PRÁCTICA	159
2.	APLICABILIDAD INTERNA Y EXTERNA	161
2.1.	Criterios últimos de aplicabilidad	164
2.2.	Aplicabilidad interna e interpretación	166
3.	EL FUNDAMENTO DE VALIDEZ DE LA DECISIÓN JUDICIAL	167

III METATEORÍA

11.	EPISTEMOLOGÍA JURÍDICA	175
1.	CONOCER EL DERECHO	175
2.	EMPIRISMO Y CONSTRUCTIVISMO	176
3.	EL OBJETO «DERECHO»	180
4.	LA TEORÍA DEL DERECHO	184

12.	KELSEN Y BULYGIN	187
1.	EL PLANTEAMIENTO DE BULYGIN	187
2.	UNA DEFENSA DE KELSEN	195
3.	UNA CRÍTICA A BULYGIN	206
13.	KELSEN Y SEARLE	209
1.	ALGUNAS DIFERENCIAS ENTRE KELSEN Y SEARLE.	211
1.1.	El alcance de sus teorías.	211
1.2.	Constructivismo social y constructivismo científico	214
1.3.	Hechos y normas	217
2.	ALGUNAS CUESTIONES ABIERTAS.	221
3.	¿UNA ALTERNATIVA? EL ENFOQUE DE ALF ROSS.	224
14.	EL RACIONALISMO DE ALCHOURRÓN Y BULYGIN	227
1.	LA RACIONALIDAD SEGÚN ALCHOURRÓN Y BULYGIN	228
2.	UNA CRÍTICA A ALCHOURRÓN Y BULYGIN.	230
3.	EL ENFOQUE DE ALCHOURRÓN Y BULYGIN Y SU FUTURO EN LA ENSEÑANZA DEL DERECHO.	233
15.	PROBLEMAS DE COMPATIBILIDAD ENTRE DERECHOS FUNDAMENTALES	235
1.	TEORÍAS DEL DERECHO	236
2.	(IN)COMPATIBILIDAD ENTRE DERECHOS FUNDAMENTALES	238
3.	(IN)COMPATIBILIDAD EN ABSTRACTO	239
4.	(IN)COMPATIBILIDAD EN CONCRETO.	246
16.	EL NEOCONSTITUCIONALISMO	251
1.	NEOCONSTITUCIONALISMO TEÓRICO, IDEOLÓGICO Y METODOLÓGICO	251
1.1.	Neoconstitucionalismo teórico	253
1.2.	Neoconstitucionalismo ideológico	254
1.3.	Neoconstitucionalismo metodológico	260
2.	ALGUNAS CONSIDERACIONES CRÍTICAS.	261