

FRANCISCO JAVIER ANSUATEGUI ROIG



EL POSITIVISMO JURIDICO NEOINSTITUCIONALISTA (Una aproximación)



DEPARTAMENTO DE DERECHO PUBLICO
Y FILOSOFIA DEL DERECHO
UNIVERSIDAD CARLOS III DE MADRID

DYKINSON
1996

La presente investigación ha sido publicada gracias a una ayuda concedida por el Departamento de Derecho Público y Filosofía del Derecho de la Universidad Carlos III de Madrid.

© Copyright by
Francisco Javier Ansuategui
Madrid, 1996

Editorial DYKINSON, S.L. Meléndez Valdés, 61 - 28015 Madrid
Teléfonos 544 28 46 - 544 28 69

ISBN: 84-8155-146-5
Depósito Legal: M-10620-1996

Imprime:
JACARYAN, S. A.
Avda. Pedro Díez, 3
28019 Madrid

INDICE

| | <u>Pág.</u> |
|--|-------------|
| Introducción | 11 |
| I. El Institucionalismo clásico | 23 |
| A. CARACTERIZACIÓN GENÉRICA | 23 |
| B. EL MODELO INSTITUCIONALISTA DE SANTI ROMANO | 32 |
| 1. <i>Norma y Ordenamiento</i> | 33 |
| 2. <i>El concepto de institución</i> | 37 |
| 3. <i>El positivismo de Santi Romano</i> | 43 |
| 4. <i>Relaciones entre el Institucionalismo de Santi Romano y el Positivismo Jurídico Neoinstitucionalista</i> | 45 |
| II. Caracterización General del Positivismo Jurídico Neoinstitucionalista | 49 |
| A. UNA CONCEPCIÓN NORMATIVISTA ABIERTA AL REALISMO. LA TEORÍA DE LA VALIDEZ DE OTA WEINBERGER | 52 |
| B. UNA CONCEPCIÓN POSITIVISTA | 71 |
| 1. <i>Sobre el iusnaturalismo</i> | 72 |
| 2. <i>Sobre el positivismo jurídico</i> | 78 |
| C. EL POSITIVISMO JURÍDICO NEOINSTITUCIONALISTA COMO TEORÍA ANALÍTICA DEL DERECHO | 91 |
| III. La configuración interna del Positivismo Jurídico Neoinstitucionalista | 97 |
| A. EL PUNTO DE PARTIDA: LA CAPACIDAD DE ACTUAR DEL INDIVIDUO | 99 |
| B. LA TEORÍA DE LA ACCIÓN DE OTA WEINBERGER .. | 102 |
| 1. <i>Una teoría formal-teleológica</i> | 103 |
| 2. <i>Los componentes de la acción</i> | 106 |

| | <u>Pág.</u> |
|--|-------------|
| a) La acción como comportamiento intencional determinado por informaciones | 106 |
| b) Tipos de información. La adopción de una «semántica gnoseológicamente diferenciada» | 107 |
| 3. <i>La acción como proceso</i> | 116 |
| C. HECHOS INSTITUCIONALES E INSTITUCIONES | 121 |
| 1. <i>El marco teórico de referencia: la Speech Acts Theory y la aportación de John Searle</i> | 121 |
| a) John Austin y las expresiones realizativas . | 122 |
| b) John Searle y los actos de habla | 127 |
| * De nuevo sobre la <i>is-ought question</i> | 128 |
| * Promesa y reglas constitutivas | 130 |
| 2. <i>La crítica del Positivismo Jurídico Neoinstitucionalista a Searle</i> | 139 |
| 3. <i>La propuesta del Positivismo Jurídico Neoinstitucionalista: Derecho e Institución</i> | 144 |
| a) La dicotomía hechos brutos-hechos institucionales | 144 |
| b) Derecho e Institución | 148 |
| * McCormick: Normas institutivas, consecutivas y terminativas | 150 |
| * Weinberger: el «parecido de familia» del concepto de institución | 160 |
| IV. Consideraciones finales | 167 |
| V. Bibliografía citada | 173 |