

STJ00117183

CARLOS SANTIAGO NINO

Profesor Titular de Filosofía del Derecho de la Universidad de Buenos Aires.
Miembro del Consejo Nacional de Investigaciones Científicas y Técnicas

La validez del derecho



**EDITORIAL ASTREA
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA**

BUENOS AIRES

1985

© EDITORIAL ASTREA
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA S.R.L.
Lavalle 1208 - Buenos Aires

ISBN: 950-508-149-9

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723
IMPRESO EN LA ARGENTINA

ÍNDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN

	1
--	---

I. EL CONCEPTO DE VALIDEZ JURÍDICA EN LA TEORÍA DE KELSEN

1. Caracterización preliminar del concepto	7
a) Validez como equivalente a fuerza vinculante	9
b) Validez como equivalente a existencia	9
c) Validez como un concepto normativo	10
2. Validez y pertenencia a un sistema jurídico	12
3. Algunas confusiones corrientes sobre el concepto kelseniano de validez	15
4. Validez jurídica y justificabilidad	24

II. EL CONCEPTO DE VALIDEZ DE KELSEN APLICADO AL PROBLEMA DEL CONFLICTO DE NORMAS DE DIFERENTE JERARQUÍA

1. Introducción	29
2. La tesis	30

XII**INDICE GENERAL**

3. Observaciones críticas	32
4. Interpretación	35

**III. LA COMPETENCIA DEL CONSTITUYENTE ORIGINARIO
Y EL CARÁCTER MORAL
DE LA JUSTIFICACIÓN JURÍDICA**

1. Introducción	41
2. El análisis de Carrió	42
3. La extensión de las objeciones de Carrió a otras aplicaciones del concepto de competencia jurídica	46
4. La estructura del razonamiento jurídico justificatorio	52
5. El positivismo ideológico	62
6. Síntesis	67

**IV. ¿PUEDE UN SISTEMA JURÍDICO
GENERAR SU PROPIA VALIDEZ?**

1. Introducción	69
2. La tesis de Ross y algunas objeciones	70
3. El problema de la autorreferencia normativa	74
4. La derivación "dinámica" de una norma de otra con contenido opuesto	79
5. La superación del problema de Ross	85

V. LA VALIDEZ DE LAS NORMAS "DE FACTO"

1. Justificaciones espurias de los gobiernos autocráticos	89
2. La superioridad moral de la democracia	94
3. La validez de las normas de origen autocrático	97

4. La división de poderes frente a las normas “de facto”	101
5. Conclusiones	105

VI. ¿SON PRESCRIPCIONES LOS JUICIOS DE VALOR?

1. Análisis del discurso práctico en términos de razones para actuar	109
2. El enfoque prescriptivista de los juicios de valor ..	111
3. Normas jurídicas, juicios valorativos y órdenes	113
4. Los juicios de valor y la presuposición de razones .	116
5. Las normas y órdenes y la constitución de razones .	117
6. La autoridad científica, jurídica y moral	119
7. Conclusiones	121

VII. NORMAS JURÍDICAS Y RAZONES PARA ACTUAR

1. Los conceptos de razón	125
2. Los conceptos de norma jurídica	134
3. Algo más sobre la estructura del razonamiento jurídico justificatorio	137

VIII. LA SUPERACIÓN DE LA CONTROVERSIA “POSITIVISMO VS. IUSNATURALISMO” A PARTIR DE LA OFENSIVA ANTIPOSITIVISTA DE DWORKIN

1. Las tesis atribuidas al positivismo	145
2. Las objeciones de Dworkin	149
3. El positivismo y los principios jurídicos	153
4. El positivismo y la dirección judicial	157
5. El equívoco básico de Dworkin	160

6. Una reconstrucción del ataque de Dworkin al positivismo	164
7. La disolución de la controversia entre positivistas e iusnaturalistas	170

IX. EL ENFOQUE ESENCIALISTA DEL CONCEPTO DE DERECHO

1. Introducción	175
2. La interpretación oxoniense del aporte de Hart ...	177
3. ¿Requiere el enfoque positivista un concepto descriptivo de derecho?	181
4. Argumentos en favor del empleo de un concepto descriptivo de derecho	185
5. Argumentos en favor del empleo de un concepto normativo de derecho	187
6. Hacia el reconocimiento de una pluralidad de conceptos de derecho	191

X. LA NULIDAD JURÍDICA Y EL PAPEL DE LA TEORÍA GENERAL DEL DERECHO

1. Introducción	197
2. Algunas caracterizaciones corrientes de las normas que disponen nulidades	198
3. Criterios de individualización y clasificación de normas jurídicas	201
4. La nulidad como negativa a “prestar” la coacción estatal	203
5. Nuevas causales de nulidad y sus implicancias ético-jurídicas	206

APÉNDICE**HAY DEBERES Y “DEBERES”: RESPUESTA A CARRIÓ**

1. Las objeciones	209
2. Un intento de réplica	211
<i>Bibliografía</i>	223
<i>Índice alfabético</i>	227