

Manuel Atienza

TRAS LA JUSTICIA

*Una introducción al Derecho
y al razonamiento jurídico*

**EDITORIAL ARIEL, S. A.
BARCELONA**

1.ª edición: abril 1993

© 1993: Manuel Atienza

**Derechos exclusivos de edición en castellano
reservados para todo el mundo:**

**© 1993: Editorial Ariel, S. A.
Córcega, 270 - 08008 Barcelona**

ISBN: 84-344-1110-5

Depósito legal: B. 8.827 - 1993

Impreso en España

**1993. — Talleres Gráficos HUROPE, S. A.
Recaredo, 2 - 08005 Barcelona**

Ninguna parte de esta publicación, incluido el diseño de la cubierta, puede ser reproducida, almacenada o transmitida en manera alguna ni por ningún medio, ya sea eléctrico, químico, mecánico, óptico, de grabación o de fotocopia, sin permiso previo del editor.

ÍNDICE

Presentación	IX
CAPÍTULO PRIMERO. Una visita a la Administración de Justicia	1
1. Cómo se resuelven los casos rutinarios	1
2. Sentencias y jueces	4
3. De la jurisdicción a la legislación. El sistema jurídico	11
4. Un voto particular	20
5. Pero, ¿hay casos rutinarios? Primera aproximación al razonamiento jurídico	23
5.1. ¿Cuándo es difícil un caso?	24
5.2. Problemas de prueba	24
5.3. Problemas de interpretación	29
5.4. Algunas distinciones útiles	31
<i>Cuestiones</i>	33
CAPÍTULO SEGUNDO. Sobre los límites de la libertad de expresión	36
1. El caso y las soluciones judiciales	36
2. La respuesta del Tribunal Constitucional	41

ÍNDICE

265

2.1.	Problemas a resolver	41
2.2.	Legitimación activa	42
2.3.	Tutela judicial efectiva	44
2.4.	Derecho al honor	45
3.	Por qué se equivoca el Tribunal Constitucional: argumentación jurídica y argumentación moral	48
3.1.	El carácter institucionalizado de la argu- mentación jurídica	49
3.2.	¿Es coherente la <i>ratio decidendi</i> de la sen- tencia?	52
3.3.	Un criterio ineficaz	55
3.4.	Sobre el Derecho y la moral	56
	<i>Cuestiones</i>	60
CAPÍTULO TERCERO. ¿Qué significa igualdad de oportunidades?		62
1.	El problema	62
2.	Antecedentes: una orden discutible	63
3.	Primera respuesta del Tribunal	65
4.	¿Algo más que una aclaración?	68
5.	Argumentos y contraargumentos	71
6.	Una decisión difícil	84
	<i>Cuestiones</i>	86
CAPÍTULO CUARTO. Cuestiones de vida o muerte. Sobre el alcance del derecho a la vida		88
1.	El problema. La huelga de hambre de los pre- sos del GRAPO	88
2.	Las soluciones judiciales	89
2.1.	Derecho a vivir y obligación de mantener la vida	89

2.2.	Derecho a vivir y autonomía del individuo: la obligación de mantener la vida en estados de inconsciencia	96
3.	... Y su crítica	99
3.1.	Por qué es equivocada la primera solución	99
3.2.	De cómo las soluciones a medias no suelen servir como solución	109
4.	Derecho a vivir y derecho a morir	114
5.	El Tribunal Constitucional entra en escena	117
6.	Excurso: sobre la teoría de la argumentación jurídica	119
6.1.	Derecho y argumentación	119
6.2.	¿Qué significa argumentar?	121
6.3.	Lógica formal y argumentación	123
6.4.	Cómo se argumenta frente a un caso difícil	128
7.	¿Puede equivocarse el Tribunal Constitucional?	131
8.	¿Existe siempre una respuesta correcta? Los límites de la racionalidad práctica	136
	<i>Cuestiones</i>	141
 CAPÍTULO QUINTO. Un dilema moral		144
1.	El caso del insumiso	144
2.	Una sentencia controvertida	149
3.	¿Quién se equivoca?	153
3.1.	El argumento de la universalidad	154
3.2.	El argumento de las consecuencias	158
3.3.	El argumento de la coherencia	166
3.4.	El argumento de la corrección	170
	<i>Cuestiones</i>	180

CAPÍTULO SEXTO. Nacionales y extranjeros. Las (sin)razones de una discriminación	182
1. Xenofobia, racismo y emigración en Europa	182
2. Legisladores y jueces. ¿Qué son las fuentes del Derecho?	187
3. El proceso de la legislación	192
4. Razón práctica y legislación	197
4.1. Racionalidad lingüística	201
4.2. Racionalidad jurídico-formal	209
4.3. Racionalidad pragmática	218
4.4. Racionalidad teleológica	223
4.5. Racionalidad ética	229
5. Hacia una concepción unitaria y racionalista del Derecho	238
<i>Cuestiones</i>	248
Bibliografía	250
Índice de materias	255