

VICTORIA ITURRALDE SESMA

LENGUAJE LEGAL Y SISTEMA JURÍDICO

CUESTIONES RELATIVAS
A LA APLICACIÓN DE LA LEY

 **FUNDACION CULTURAL
ENRIQUE LUÑO PEÑA**

tecno


**Impresión de cubierta:
Gráficas Molina**

Reservados todos los derechos. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación, sin permiso escrito de Editorial Tecnos, S.A.

**© VICTORIA ITURRALDE SESMA, 1989
© EDITORIAL TECNOS, S.A., 1989
Josefa Valcárcel, 27 - 28027 Madrid
ISBN: 84-309-1757-8
Depósito Legal: M-35743-1989**

Printed in Spain. Impreso en España por Azalso. Tracia, 17. Madrid

ÍNDICE

PRÓLOGO	Pág.	13
ABREVIATURAS		19
INTRODUCCIÓN		21
Notas		27
CAPÍTULO I. EL LENGUAJE LEGISLATIVO: ANÁLISIS SEMÁNTICO		29
I. INTRODUCCIÓN		29
1. <i>El lenguaje: creatividad, convencionalidad y reflexividad</i>		29
2. <i>Diferentes tipos de lenguaje jurídico. El lenguaje legislativo como lenguaje especial</i>		30
2.1. Lenguaje de la ley y lenguaje de los juristas		30
2.2. El lenguaje legislativo como lenguaje especial		31
II. EL LENGUAJE COMÚN, FUNDAMENTO DEL LENGUAJE LEGISLATIVO		31
1. <i>La palabra como unidad dotada de significado</i>		31
1.1. Extensión e intensión		31
1.2. Vaguedad		32
1.2.1. Vaguedad actual		32
1.2.2. Vaguedad potencial o textura abierta		34
1.3. Ambigüedad		35
1.3.1. Ambigüedad semántica		35
1.3.2. Ambigüedad sintáctica		36
2. <i>La definición</i>		37
2.1. Evolución de la teoría de la definición y concepto y fines de la misma		37
2.2. Principales tipos de definición		38
2.3. La definición según su función		41
III. EL LENGUAJE LEGISLATIVO		42
1. <i>El lenguaje legislativo como lenguaje especial</i>		42
1.1. Directivas interpretativas		42
1.2. Términos legislativos: clases y problemas interpretativos		44
1.3. Las definiciones legislativas		49
1.3.1. Introducción		49
1.3.2. Significado de definición legislativa y límites del análisis		50
1.3.3. Principales métodos definitorios en los textos legislativos		51
1.3.3.1. Definición extensional		51
1.3.3.2. Definición por género y diferencia específica		52
1.3.3.3. Definición operativa		54
1.3.3.4. Definición connotativa		54
1.3.3.5. Definición por descripción empírica del objeto o situación cualificada		56
1.3.3.6. Definición por la causa de producción		56
1.3.3.7. Definición contextual		56
1.3.4. El carácter redefinitorio de las definiciones legislativas		57
1.3.5. Definición e interpretación		58
1.3.5.1. Sobre el valor vinculante de las definiciones legislativas		58
1.3.5.2. Límites del proceso definitorio		61

2.	<i>Ambigüedad sintáctica en el lenguaje legislativo</i>	62
2.1.	Ambigüedad derivada de la presencia de términos modificadores ...	62
2.2.	Ambigüedad proveniente de la doble significación de los términos «o» e «y»	64
2.3.	Ambigüedad derivada de los signos de puntuación	66
	Notas	67
CAPÍTULO II. LAS ANTINOMIAS NORMATIVAS		77
I.	ANTINOMIA	77
1.	<i>Antinomia: sentido lógico y filosófico</i>	77
2.	<i>Antinomia y lenguaje normativo</i>	79
2.1.	Paradojas de la lógica deóntica	79
2.2.	Antinomia o incompatibilidad jurídica	80
2.3.	Antinomia normativa	80
2.3.1.	Variedad tipológica de los enunciados normativos	80
2.3.2.	Concepto de antinomia: antinomia deóntica y no deóntica .	81
2.3.3.	Antinomias aparentes y reales	84
II.	IDENTIFICACIÓN DE UNA ANTINOMIA DEÓNTICA	85
1.	<i>Elementos de un enunciado deóntico</i>	85
2.	<i>Primera condición. Identidad de los antecedentes deónticos</i>	86
3.	<i>Segunda condición. Incompatibilidad de relaciones deónticas e identidad del consecuente deóntico</i>	88
3.1.	Determinación de una antinomia deóntica	88
3.2.	Traducción del lenguaje legislativo a un lenguaje deóntico: de la estruc- tura superficial a la estructura profunda	93
3.2.1.	Términos que expresan relaciones deónticas	93
3.2.1.1.	A una misma relación deóntica corresponde más de una forma gramatical	94
3.2.1.2.	Ambigüedad de términos (a primera vista) deónticos	96
3.2.2.	Determinación del significado de las acciones	98
III.	CRITERIOS DE RESOLUCIÓN DE ANTINOMIAS. EXAMEN DE PROBLEMAS	100
1.	<i>Los tres criterios clásicos de resolución de antinomias</i>	100
2.	<i>Criterio jerárquico</i>	101
2.1.	Breve referencia histórica	101
2.2.	Concepto de jerarquía normativa y su positividad en nuestro ordena- miento	102
2.3.	Criterio jerárquico <i>versus</i> criterio competencial	105
2.3.1.	Relación ley orgánica-ley ordinaria	106
2.3.2.	Relación tratados internacionales-leyes	109
2.3.3.	Posición de los Estatutos de Autonomía	109
2.3.4.	Leyes emanadas de las Asambleas Legislativas de las Comuni- dades Autónomas	111
2.3.5.	Leyes marco de delegación de competencias, leyes orgánicas de transferencia y leyes de armonización	113
2.3.6.	Decretos legislativos, decretos-leyes y reglamentos	113
2.4.	Excepciones al criterio jerárquico	114
2.4.1.	Alteración de las relaciones ley-reglamento	114
2.4.2.	Principio de norma más favorable	117
3.	<i>Criterio cronológico</i>	118
3.1.	Introducción. El ordenamiento jurídico como ordenamiento dinámico	118
3.2.	Publicación	119
3.2.1.	Delimitación conceptual	119
3.2.2.	Consecuencias de un acto de publicación	121

ÍNDICE

11

3.3. La derogación	122
3.3.1. Concepto	122
3.3.2. Tipos de derogación: derogación expresa y tácita	122
3.3.3. Efectos de la derogación: derogación formal y material	124
4. <i>Criterio de especialidad</i>	126
4.1. La relación de especialidad	126
4.2. Una excepción al criterio de especialidad: la inderogabilidad singular de los reglamentos	128
5. <i>Insuficiencia e incompatibilidad de los criterios de solución de antinomias</i>	128
5.1. Introducción	128
5.2. Antinomias de segundo grado	129
5.3. Insuficiencia de criterios	132
Notas	132
CAPÍTULO III. LAS LAGUNAS DE LA LEY	147
I. CONCEPTOS DE LAGUNA Y DELIMITACIÓN DEL OBJETO DE ANÁLISIS	147
1. <i>Laguna verdadera y falsa laguna (o laguna axiológica)</i>	147
2. <i>Laguna de la ley y laguna del derecho</i>	148
3. <i>Laguna técnica</i>	149
4. <i>Lagunas críticas y diacríticas</i>	149
5. <i>Laguna normativa</i>	149
6. <i>Laguna como antinomia: lagunas lógicas o de conflicto</i>	150
7. <i>Lagunas extrasistemáticas e intrasistemáticas</i>	150
8. <i>Delimitación del objeto de análisis</i>	150
II. TEORÍAS QUE NIEGAN LA EXISTENCIA DE LAGUNAS	151
1. <i>El dogma de la completitud del ordenamiento jurídico: principales teorías ius-filosóficas del presente siglo</i>	151
1.1. Teoría del espacio jurídico vacío	152
1.2. Teoría de la norma general exclusiva	153
1.3. Teoría basada en la obligación de juzgar del juez	159
1.4. Comentario y crítica de las anteriores teorías	161
2. <i>Versión lógica de la tesis de la completitud normativa</i>	164
2.1. Completitud basada en la interdefinibilidad de los operadores Prohibido y Permitido	164
2.2. Crítica de la completitud basada en la interdefinibilidad de Permitido y Prohibido. Análisis de la Permiso: permiso fuerte y permiso débil	165
III. LAGUNAS DE LA LEY: LAGUNA NORMATIVA, TÉCNICA Y AXIOLÓGICA	169
1. <i>Introducción</i>	169
2. <i>Laguna normativa</i>	169
2.1. Laguna como concepto relacional: clausura por casos	169
2.2. Reglas de clausura	174
3. <i>Laguna técnica</i>	177
4. <i>Laguna axiológica</i>	180
IV. MEDIOS PARA LLENAR LAS LAGUNAS: LA ANALOGÍA Y LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO	181
1. <i>Introducción</i>	181
2. <i>La analogía</i>	183
2.1. Concepto	183
2.2. Analogía, interpretación extensiva y argumento <i>a fortiori</i>	187
2.3. Carácter no formal de la relación analógica	191

3. <i>Los principios generales del derecho</i>	192
3.1. Introducción	192
3.2. Principios de derecho y principios generales del derecho	193
3.3. Un concepto de principios generales del derecho. Principios positivos y principios implícitos	197
3.4. Problemas de la invocación a los principios generales del derecho ..	199
Notas	201
OBSERVACIONES FINALES	213