

ÍNDICE

	Pág.
AGRADECIMIENTOS	17
PRESENTACIÓN	19

PRIMERA PARTE

LA IRONÍA DEL POSITIVISMO JURÍDICO

CAPÍTULO 1. UNA DISPUTA DE FAMILIA	29
1. LOS DUROS	31
1.1. Validez <i>prima facie</i>	33
1.2. Potestades jurídicas limitadas y dirigidas	35
1.3. Definitividad e infalibilidad	37
2. LOS SUAVES	39
2.1. Positivismo suave por estipulación	42
2.2. Deformación como precio de la coherencia	45
2.3. Incerteza en la regla de reconocimiento	46
CAPÍTULO 2. EL POSITIVISMO COMO TEORÍA DEL DERECHO MODERNO	49
1. EL DERECHO MODERNO	50

	Pág.
2. EL DERECHO PRE-MODERNO	56
3. CONTRA «JUDGE & CO»	63
CAPÍTULO 3. NEO-CONSTITUCIONALISMO COMO DERECHO PRE-MODERNO	67
CAPÍTULO 4. POSITIVISMO ÉTICO, TEÓRICO Y METODOLÓGICO	77
1. EL POSITIVISMO «ÉTICO»	77
2. LA DISTINCIÓN DE BOBBIO ENTRE TEORÍA, IDEOLOGÍA Y MÉTODO	79
3. EL «OBJETO» DE LA TEORÍA DEL DERECHO	85
4. UNA TEORÍA QUE SE JACTA DE SU SUPERFICIALIDAD	90
CAPÍTULO 5. TRANSICIÓN A LA SEGUNDA PARTE	95

SEGUNDA PARTE

LEGISLACIÓN, JURISDICCIÓN Y ADMINISTRACIÓN

CAPÍTULO 6. EL «FORMALISMO» DEL DERECHO MODERNO	101
1. BENTHAM Y EL <i>COMMON LAW</i> : ACUMULAR INJUSTICIAS....	104
2. EL DERECHO MODERNO Y EL CICLO DE LA ADJUDICACIÓN	108
3. MONTESQUIEU: BOCAS DE LAS LEYES	111
4. SAVIGNY: EXPRESIÓN IMPROPIA Y EXPRESIÓN INCOMPLETA DE LA LEY	115
5. EL «FORMALISMO» Y SUS CRÍTICOS: UN SUBREPTICIO CAMBIO DE TEMA	118
6. LA TRANSFORMACIÓN DE LA IDEA MODERNA DEL JUEZ EN INSTITUCIONES Y SUS LÍMITES	124
7. INSTITUCIONES QUE SE VUELVEN CONTRA SÍ MISMAS	128

	Pág.
CAPÍTULO 7. CONCEPTOS JURÍDICOS: ENTRE FUNCIÓN Y ESTRUCTURA	133
1. CONCEPTOS ESTRUCTURALES, FUNCIONALES Y NOMINALES.....	136
2. LA INDIVIDUACIÓN DE LA ESTRUCTURA.....	138
3. LA RELEVANCIA DE LA ESTRUCTURA INDIVIDUADA.....	141
4. NO HAY CONCEPTOS JURÍDICOS PURAMENTE ESTRUCTURALES (EL «AGUIJÓN SEMÁNTICO»).....	141
5. ESTRUCTURA Y FUNCIÓN DE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS...	145
6. «ADMINISTRAR JUSTICIA» COMO FUNCIÓN.....	150
7. UNA TEORÍA GENERAL DE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS	154
CAPÍTULO 8. LAS POTESTADES JURÍDICAS DEL ESTADO MODERNO. UNA RECONSTRUCCIÓN «DESDE ABAJO».....	159
1. LA «PRIORIDAD» CONCEPTUAL DE LA FUNCIÓN JUDICIAL.	160
2. LA SUPERFICIALIDAD COMO PRECIO DE LA CONMENSURABILIDAD	166
3. EL DERECHO COMO VOLUNTAD DEL PUEBLO. EL PRINCIPIO DEMOCRÁTICO	169
4. LA ESTRUCTURA DEL DERECHO MODERNO Y SUS FORMAS DE LEGITIMACIÓN MATERIAL	174
CAPÍTULO 9. LA IDENTIFICACIÓN DE LA VOLUNTAD DEL PUEBLO Y SU IMPROBABILIDAD	177
1. LA LEY COMO VOLUNTAD DEL PUEBLO.....	177
2. LA IDENTIFICACIÓN NO MEDIADA DE LA VOLUNTAD DEL PUEBLO	180
3. LA IMPLICACIÓN RECÍPROCA DE FUNCIÓN Y ESTRUCTURA.....	184
CAPÍTULO 10. ESTRUCTURAS DE LEGITIMACIÓN MATERIAL...	189
1. PRINCIPIO DE INDEPENDENCIA Y PRINCIPIO COMISARIAL (JURISDICCIÓN Y ADMINISTRACIÓN).....	189

	Pág.
2. LA POTESTAD ADMINISTRATIVA Y EL PRINCIPIO COMISARIAL	193
2.1. El «primer» mandatario	194
2.2. La ley y la Administración.....	196
3. LA POTESTAD JURISDICCIONAL Y EL PRINCIPIO DE INDEPENDENCIA	199
3.1. Aplicación de la ley y sujeción concreta.....	203
3.2. No aplica la ley el que la aplica «mecánicamente»	206
3.3. La función judicial y su estructura: el poder judicial como un poder «inexistente y nulo».....	213
 CAPÍTULO 11. EL CICLO DE LA ADJUDICACIÓN EN ACCIÓN	 219
1. LOS PRESUPUESTOS Y LÍMITES DEL RAZONAMIENTO FORMAL	219
2. LA PRESIÓN ADAPTATIVA DE LA LEGITIMACIÓN MATERIAL	229
3. EL JUEZ COMO APLICADOR MECÁNICO, «AUTÓMATA»	234
4. LA DOBLE FUENTE: EL CAMINO DEL AUTÓMATA AL COMISARIO	237
4.1. La transformación del autómata en activista	238
4.2. La transformación del activista en comisario	240
5. NOTA I: SOBRE LAS FORMAS DE TRANSFORMACIÓN DEL ACTIVISTA EN COMISARIO	242
6. NOTA II: SOBRE EL «PRAGMATISMO»	248
 CAPÍTULO 12. LA LLAMADA «JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL» COMO CONCEPTO LÍMITE	 251
1. LO QUE ESTARÁ EN DISCUSIÓN	251
2. LO QUE NO ESTARÁ EN DISCUSIÓN.....	254
2.1. La supremacía de la constitución.....	256
2.2. La existencia de derechos como límites a las decisiones mayoritarias	259
2.3. Evitar el terror: la « <i>reductio ad hitlerum</i> »	261
3. DE NUEVO: SE TRATA DE INSTITUCIONES, NO DE TEORÍAS.	262

	Pág.
CAPÍTULO 13. LOS CONCEPTOS CONSTITUCIONALES COMO CONCEPTOS POLÉMICOS	267
1. DERECHO Y CONFLICTO	269
2. EL CONFLICTO POLÍTICO	271
3. O REGLAS COMUNES O REGLAS DE APLICACIÓN IMPARCIAL: LOS CONCEPTOS POLÉMICOS	274
4. EL NEO-CONSTITUCIONALISMO COMO ANTICONSTITUCIONALISMO.....	277
4.1. Constitución y leyes constitucionales	278
4.2. La constitución como una ley (vaga)	281
5. LOS CONCEPTOS CONSTITUCIONALES COMO CONCEPTOS POLÉMICOS	284
6. LA CONSTITUCIÓN: TODO O NADA.....	289
7. NOTA: SOBRE EL CONTROL CONCRETO Y EL CONTROL ABSTRACTO (MÁS SOBRE APLICACIÓN Y JUSTIFICACIÓN)...	292
CAPÍTULO 14. LA MORAL, LA POLÍTICA, LA CONSTITUCIÓN....	301
1. EL FORO DE LOS PRINCIPIOS.....	302
2. PRINCIPIOS Y POLÍTICAS	305
3. LA «TESIS DE LOS DERECHOS».....	310
4. INTEGRIDAD EN EL DERECHO	314
5. LA LECTURA MORAL DE LA CONSTITUCIÓN	318
CAPÍTULO 15. ESTRUCTURA Y FUNCIÓN EN CONTRADICCIÓN.	329
1. LA CONTRADICCIÓN, SU INESTABILIDAD Y SU SUPERACIÓN.....	332
2. LA BATALLA POR EL CONTROL DEL FORO DE LOS PRINCIPIOS.....	337
CAPÍTULO 16. TRANSICIÓN A LA TERCERA PARTE: LA POSIBILIDAD DE LA DELIBERACIÓN.....	343

TERCERA PARTE

VIVIENDO BAJO IDEAS MUERTAS

CAPÍTULO 17. LA VERDAD Y LO POLÍTICO	359
1. LA PRIVATIZACIÓN FINAL	359
2. LA VERDAD Y SUS DIMENSIONES	364
3. EL MERCADO COMO PARADIGMA DE UN MUNDO PRIVATIZADO.....	366
4. SOBRE LA ACCIÓN ESTRATÉGICA.....	369
5. LA GRAMÁTICA DE LAS CREENCIAS.....	372
 CAPÍTULO 18. LA DEMOCRACIA Y LA AUTORIDAD DEL DE- RECHO	 379
1. LAS JUSTIFICACIONES «EPISTÉMICAS» DE LA DEMOCRACIA.....	379
2. LA DISOLUCIÓN DE LO MORAL EN LO POLÍTICO.....	380
3. LA DIMENSIÓN ANTICIPATORIA DE LAS INSTITUCIONES	384
4. LA POSIBILIDAD DE LO POLÍTICO.....	388
 CAPÍTULO 19. LA LEY NATURAL.....	 393
1. LA LEY NATURAL	395
1.1. La comunidad de la que la ley natural es ley	395
1.2. ¿Una idea «catastrófica»?	400
1.3. La necesidad de validación procedimental	402
2. CREENCIAS Y CERTEZAS	406
3. DELIBERACIÓN, CONSENSO Y REGLA DE MAYORÍA	408
4. <i>LEX INJUSTA NON EST LEX</i>	416
 CAPÍTULO 20. VIVIENDO BAJO IDEAS MUERTAS	 423
1. EL ENIGMA DE TODA CONSTITUCIÓN: LA IMPUTACIÓN DE LAS REGLAS DE IMPUTACIÓN.....	424
2. • EL PUEBLO COMO HECHO INSTITUCIONAL	426
3. UN CONCEPTO PRE-INSTITUCIONAL DE «PUEBLO».....	428

	Pág.
CAPÍTULO 21. SIGNIFICANDO IMPERFECTAMENTE.....	433
1. TEOLOGÍA POLÍTICA	434
2. TEOLOGÍA NEGATIVA (I): LA CREACIÓN DEL MUNDO	436
3. TEOLOGÍA NEGATIVA (II): TEOLOGÍA POLÍTICA NEGATIVA.	439
4. SACRAMENTOS	443
5. EL PRINCIPIO PROTESTANTE.....	447
6. LA REVOLUCIÓN.....	450
CAPÍTULO 22. EL PUEBLO Y SU VOLUNTAD	455
1. LA METÁFORA DE LA VOLUNTAD.....	455
2. EL PUEBLO, PORTADOR DE UNA NEGATIVIDAD	461
3. EL PUEBLO COMO CONCEPTO POST-INSTITUCIONAL	464
BIBLIOGRAFÍA.....	467
ÍNDICE ANALÍTICO	481