

ÍNDICE

	Pág.
INTRODUCCIÓN	15
1. LA ACTIVIDAD FILOSÓFICA.....	15
2. LOS PROBLEMAS DE LA FILOSOFÍA DEL DERECHO	17
3. EL ANÁLISIS CONCEPTUAL	18
4. PROBLEMAS DE IDENTIFICACIÓN Y DE JUSTIFICACIÓN	20
5. MÁS PREGUNTAS QUE RESPUESTAS	22

PRIMERA PARTE IDENTIFICACIÓN DEL DERECHO

CAPÍTULO I. ¿CUÁNDO EXISTE EL DERECHO EN UNA DE- TERMINADA SOCIEDAD?	27
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	27
2. LA TESIS SOCIAL.....	28
2.1. Un modelo simple: unos mandan y otros obedecen	31
2.1.1. Soberano y hábito de obediencia	31
2.1.2. Algunas objeciones	32
2.2. Hacia un modelo más sofisticado	33
2.2.1. Hechos naturales y hechos sociales	34
2.2.2. Hechos convencionales	35
2.2.3. La creación de realidad social	36
3. CONDICIONES DE EXISTENCIA DE LOS SISTEMAS JURÍDICOS.	37
3.1. La primera condición: la existencia de una regla de reconocimiento.	38
3.1.1. La regla de reconocimiento como convención	38

	Pág.
3.1.2. La dimensión constitutiva de la regla de reconocimiento.	42
3.1.3. La regla técnica para identificar el derecho	45
3.1.4. Identificación y autonomía del derecho	46
3.2. Algunas posibles objeciones	47
3.2.1. ¿Los principios existen al margen de las convenciones?..	48
3.2.2. ¿Es posible una convención con desacuerdos?	49
3.3. La segunda condición: la eficacia general de las normas jurídicas.	52
3.3.1. ¿Cuándo un sistema jurídico es eficaz?	52
3.3.2. Eficacia y autoridad	55
3.3.3. Eficacia y validez	56
4. CONCLUSIONES	59
CAPÍTULO II. ¿ESTÁN RELACIONADOS EL DERECHO Y LA MORAL?	61
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	61
1.1. Un vocabulario compartido.....	61
1.2. El contenido moral del derecho.....	62
2. LA TESIS DE LA CONEXIÓN NECESARIA	65
2.1. Una norma inmoral no puede ser jurídica	65
2.1.1. Planteamiento.....	65
2.1.2. Balance crítico	66
2.2. El derecho positivo tiene valor moral	68
2.2.1. Planteamiento.....	68
2.2.2. Balance crítico	69
2.3. El derecho como integridad	72
2.3.1. Planteamiento.....	72
2.3.2. Balance crítico	75
3. LA TESIS DE LA SEPARABILIDAD	77
3.1. El derecho no puede depender de la moral	78
3.2. El derecho no necesita depender de la moral	80
3.3. El derecho no debe depender de la moral	82
3.4. Balance crítico.....	86
4. CONCLUSIONES	87
CAPÍTULO III. ¿ESTÁ EL DERECHO DETERMINADO?	89
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	89

	Pág.
2. PROBLEMAS DE INDETERMINACIÓN	91
2.1. La interpretación jurídica	91
2.2. Problemas derivados del lenguaje.....	93
2.2.1. Ambigüedad	93
2.2.2. Vaguedad	94
2.2.3. La textura abierta del lenguaje	97
2.3. Lenguaje jurídico y lenguaje natural.....	98
2.4. Teorías de la interpretación jurídica	100
2.4.1. Concepción cognoscitivista	100
2.4.2. Concepción no cognoscitivista.....	104
2.4.3. Concepción intermedia	106
2.5. Vaguedad y moral: los conceptos esencialmente controvertidos ..	108
3. PROBLEMAS DE SUBDETERMINACIÓN: LAS LAGUNAS.....	110
3.1. La tesis de la plenitud del derecho	110
3.2. Integración de lagunas.....	112
4. PROBLEMAS DE SOBREDETERMINACIÓN: LOS CONFLICTOS NORMATIVOS.....	114
5. EL FUNCIONAMIENTO DE LOS PRINCIPIOS	116
5.1. Los principios jurídicos como pautas no concluyentes.....	116
5.2. Los principios como reglas ideales	117
5.3. La colisión de principios	118
6. CONCLUSIONES	121

SEGUNDA PARTE JUSTIFICACIÓN DEL DERECHO

CAPÍTULO IV. ¿ESTÁ JUSTIFICADA LA OBEDIENCIA AL DE- RECHO?	125
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	125
1.1. Obligación y autoridad	125
1.2. Legitimidad del Estado y obligación de obedecer el derecho.....	126
2. NUNCA SIN MI CONSENTIMIENTO	128
2.1. Consentimiento expreso	129
2.2. Consentimiento tácito	130
2.3. Consentimiento hipotético	131

3.	HAY QUE JUGAR LIMPIO	133
3.1.	Planteamiento	133
3.2.	Tal como somos.....	134
3.3.	¿Se puede descartar el consentimiento?	136
4.	NADIE ME PUEDE OBLIGAR A OBEDECERLE	137
4.1.	El anarquismo ingenuo	138
4.2.	El anarquismo filosófico	139
5.	EL CONSENTIMIENTO NO IMPORTA.....	142
5.1.	Siempre que las consecuencias sean buenas	143
5.2.	Cuando la autoridad presta un servicio	145
5.2.1.	Alcance del argumento.....	147
5.2.2.	Problemas de interacción	148
5.3.	Deber por definición	150
5.4.	Deber institucional	150
5.4.1.	Rasgos característicos	151
5.4.2.	El compromiso común	153
5.4.3.	La identidad social de las personas	155
5.5.	Deber natural.....	158
5.5.1.	Depende del derecho natural	158
5.5.2.	Sólo si el Estado es justo	163
6.	LA DESOBEDIENCIA CIVIL	166
6.1.	Las características de la desobediencia civil	166
6.2.	Otros tipos de desobediencia.....	169
6.3.	La justificación de la desobediencia civil	171
7.	CONCLUSIONES	173
CAPÍTULO V. ¿ESTÁ JUSTIFICADA LA IMPOSICIÓN DE PENAS?.....		175
1.	PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	175
2.	RETRIBUIR	177
2.1.	Algunos principios implicados	178
2.2.	¿Está justificado?	180
3.	DISUADIR	182
3.1.	Los factores de la disuasión	183
3.2.	La aversión al riesgo	185
3.3.	Tratar instrumentalmente al delincuente	187
3.4.	La paradoja de la disuasión perfecta	189
4.	INCAPACITAR.....	190
4.1.*	¿Cómo impedir la comisión de delitos?	190
4.2.	¿Está justificado?	191

5. REHABILITAR	192
5.1. El énfasis en el delincuente	192
5.2. Violador compulsivo y castración química	195
6. EL DESAFÍO DEL DETERMINISMO	197
6.1. Algunas preguntas inquietantes.....	197
6.2. Razones que avalan la verdad del determinismo	198
6.3. ¿La pena que menos se merece es la que más disuade?	201
6.4. ¿Cómo hacer frente al desafío?	203
7. ¿ES POSIBLE COMPATIBILIZAR EL RETRIBUCIONISMO CON EL UTILITARISMO?	206
7.1. Merecimiento limitado por la utilidad.....	208
7.2. Utilidad limitada por el merecimiento	208
7.3. El principio de retribución en la distribución	209
7.4. La justificación de la pena por el propio interés	211
8. CONCLUSIONES	213
CAPÍTULO VI. ¿ESTÁ JUSTIFICADO IMPONER JURÍDICAMENTE LA MORAL?	215
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	215
1.1. Moral positiva y ética normativa.....	216
1.2. Dos problemas distintos	217
2. LA IMPOSICIÓN DE LA MORAL POSITIVA Y EL PROBLEMA DE LA MORALIZACIÓN DEL DERECHO	218
3. LA IMPOSICIÓN DE LA MORAL CRÍTICA Y EL PROBLEMA DEL PERFECCIONISMO	221
3.1. El ideal moral	221
3.2. El plan de vida ideal	223
3.3. ¿Desear ser autónomo es un plan de vida?	224
3.4. ¿Puede ser neutral el Estado?	225
4. LA CONCEPCIÓN LIBERAL DE LA SOCIEDAD	226
4.1. El principio de autonomía de la persona	226
4.1.1. El aspecto interno de las preferencias	226
4.1.2. El grado de autonomía	227
4.2. El principio de inviolabilidad de la persona	229
4.3. El principio de dignidad de la persona	230
4.3.1. El respeto por las decisiones, creencias y opiniones personales	230
4.3.2. El elemento expresivo de las instituciones	232

5. LAS MEDIDAS PATERNALISTAS	234
5.1. Diferencias con las medidas perfeccionistas.....	234
5.1.1. La justificación de la educación obligatoria	235
5.1.2. Educar al ciudadano	237
5.1.3. Problemas de interacción	238
5.1.4. El valor de la comunidad	239
5.2. Razones en contra del paternalismo	240
5.2.1. El argumento utilitarista.....	241
5.2.2. El argumento del respeto a la autonomía de la persona....	242
5.2.3. El argumento de la violación del principio de igualdad....	244
5.3. Condiciones del paternalismo justificado	245
5.3.1. Sólo para incompetentes básicos	245
5.3.2. Sólo con interés benevolente	247
5.3.3. Supuestos de paternalismo injustificado	247
6. CONCLUSIONES	248
BIBLIOGRAFÍA	251