

RICCARDO GUASTINI  
Catedrático de Filosofía del Derecho  
Universidad de Génova

Cuestiones de  
CIENCIA JURÍDICA Y  
TEORÍA CONSTITUCIONAL

“*DISCUTENDO*”

*Traducción de*  
DANIELA DOMENICONI

editorial  
**B de f**  
Montevideo - Buenos Aires

2020

*Julio César Faira* - Editor

COLECCIÓN  
*Filosofía, Política y Argumentación*

*Directores*

RENÉ GONZÁLEZ DE LA VEGA  
Universidad Nacional Autónoma de México

GUILLERMO LARIGUET  
Conicet, Universidad Nacional de Córdoba, Argentina

OSCAR PÉREZ DE LA FUENTE  
Universidad Carlos III de Madrid, España

HUGO SELEME  
Conicet, Universidad Nacional de Córdoba, Argentina

*Miembros del Consejo Editorial*

- EDGAR AGUILERA GARCÍA, Universidad Autónoma del Estado de México.
- AMALIA AMAYA, Universidad Nacional Autónoma de México.
- JAVIER ANSUÁTEGUI, Universidad Carlos III de Madrid, España.
- RAFAEL DE ASÍS ROIG, Universidad Carlos III de Madrid, España.
- EUSEBIO FERNÁNDEZ GARCÍA, Universidad Carlos III de Madrid, España.
- JUAN ANTONIO GARCÍA AMADO, Universidad de León, España.
- FACUNDO GARCÍA VALVERDE, Universidad de Buenos Aires, Argentina.
- MARIANO GARRETA LECLERCQ, Universidad de Buenos Aires, Argentina.
- LUCAS MISSERI, Universidad Nacional de Córdoba, Argentina.
- JULIO MONTERO, Universidad de Buenos Aires, Argentina.
- IVANA PICCARDO, Universidad Nacional de Córdoba, Argentina.
- LUCIANA SAMAMÉ, Universidad Nacional de Córdoba, Argentina.
- RODOLFO VÁZQUEZ, Instituto Tecnológico Autónomo de México.
- GRACIELA VIDIELLA, Universidad Nacional del Litoral, Argentina.

## ÍNDICE

NOTA PRELIMINAR .....	XIX
ABREVIATURAS.....	XXI

### PRIMERA PARTE

## CUESTIONES DE TEORÍA DEL DERECHO Y DE LA CIENCIA JURÍDICA

### I

#### CONTRIBUCIONES DE BOBBIO A LA TEORÍA DEL DERECHO

1. Prólogo.....	3
2. La gran división .....	4
3. Normas, ni generales ni abstractas.....	7
4. Imperativismo moderado .....	8
5. Mandatos, obligaciones y sanciones.....	9
6. La disolución de la norma fundamental.....	10
7. Antinomias irresolubles.....	13
8. El derecho como disciplina del uso de la fuerza ....	15
9. Jurisprudencia y meta-jurisprudencia.....	16
10. Normas y proposiciones sobre normas.....	18
11. Normas secundarias .....	20
12. El estilo analítico de Bobbio .....	22

### II

#### BOBBIO, SOBRE CIENCIA JURÍDICA, RAZONAMIENTO JURÍDICO Y LÓGICA JURÍDICA

1. Tres niveles de lenguaje.....	25
----------------------------------	----

2. La ciencia jurídica como análisis del lenguaje....	27
3. La doctrina jurídica como ciencia .....	29
4. Interpretación y construcción jurídica .....	31
5. Validez formal y material.....	32
6. ¿Cómo razonan los juristas?.....	34
7. En los albores de la lógica jurídica (en Italia) .....	35

## III

CONJUNTOS ESTRUCTURADOS DE NORMAS.  
CONTRIBUCIONES DE BOBBIO A LA TEORÍA  
DE LOS SISTEMAS NORMATIVOS

1. Componentes .....	39
2. Tipos .....	47
3. Estructuras .....	51
4. Propiedades.....	56
5. Relaciones .....	58

## IV

## MÁS SOBRE LAS NORMAS SECUNDARIAS

1. Variedad de normas .....	61
2. Dos distinciones .....	63
3. Normas sobre actos jurídicos.....	64
4. Normas sobre disposiciones.....	69
5. Normas sobre normas .....	71
6. Dudas .....	73
Referencias.....	74

## V

## MÁS SOBRE DERECHO Y FUERZA

1. ¿Derecho sin fuerza? .....	77
2. ¿Problema conceptual o problema empírico?.....	79
3. La relación conceptual entre derecho y fuerza ...	81
4. El concepto de obligación jurídica.....	83

## VI

## MÁS SOBRE LA VALIDEZ EN KELSEN

1. Concepto y criterios de validez.....	85
2. Validez y fuerza vinculante .....	86
3. Validez y existencia .....	90
Referencias.....	95

VII

LA DEÓNTICA DE ALF ROSS

1. Normas sin lógica.....	98
2. Lógica sin verdad .....	105

VIII

LETIZIA GIANFORMAGGIO SOBRE  
LA LÓGICA DE LAS NORMAS

1. Kelsen sobre Derecho y Lógica.....	111
2. Fundación vs. justificación .....	114
3. La dinámica de los sistemas estáticos .....	116
4. ¿Cuál es el valor lógico de las normas?.....	119

IX

LÓGICA, DERECHO Y CIENCIA  
JURÍDICA SEGÚN FERRAJOLI

1. Positividad del derecho .....	125
2. Derecho y lógica .....	126
3. Derecho y ciencia jurídica .....	134

X

PROBLEMAS CONCEPTUALES DEL NORMATIVISMO

1. Pluralidad de normas básicas.....	142
2. Describir normas .....	146
3. Interludio: los enunciados deónticos de los juristas .....	150
4. Descripción “interna” .....	153
Referencias.....	157

XI

RELEYENDO A SCARPELLI  
SOBRE EL LENGUAJE NORMATIVO

1. La teoría de la definición .....	161
2. La crítica de la falacia descriptivista.....	165
3. El análisis de los conceptos jurídicos.....	169
4. ¿Qué lenguaje normativo? .....	170

## XII

RELEYENDO A GALGANO  
SOBRE LA PERSONA JURÍDICA

1. Empirismo .....	177
2. Anticonceptualismo.....	181
3. Pragmatismo.....	183

## XIII

## SOBRE LOS DERECHOS HUMANOS

1. Sobre el concepto de derechos humanos.....	187
2. Dos problemas conceptuales .....	189
3. Variedad de enunciados sobre derechos humanos.....	191
4. Enunciados descriptivos de derechos humanos ....	193
5. Derecho natural variable.....	195

## XIV

## LA GRAMÁTICA DE LOS DERECHOS

1. Reconocimiento .....	197
2. Derechos naturales y derechos positivos.....	201
3. Derechos como situaciones subjetivas tuteladas.....	202
4. Adscribir, reclamar, describir derechos.....	204
5. Justicia constitucional y democracia .....	206
6. Derechos implícitos .....	211

## XV

## EJERCICIOS DE REALISMO JURÍDICO

1. Positivismo y realismo jurídico .....	215
2. Conocer el derecho .....	218
3. Regla de reconocimiento.....	220
4. Obligación .....	221
Referencias.....	223

## XVI

## DISENTIR

1. Disentir vs. manifestar el desacuerdo .....	227
--	-----

2. Mero disenso vs. disenso argumentado.....	228
3. Objetos de disenso.....	229
4. Argumentar el disenso .....	231
5. Tolerar y reprimir el disenso (o: las “bases filosóficas” de la tolerancia y la represión).....	233
Referencias.....	236

SEGUNDA PARTE

CUESTIONES DE TEORÍA DE LA INTERPRETACIÓN Y DE TEORÍA CONSTITUCIONAL

I

RELEYENDO A TARELLO

1. Enunciados normativos y normas.....	242
2. Teoría de la interpretación.....	244
3. Si los jueces crean el derecho .....	249

II

HERMENEUTAS Y ANALÍTICOS

0. Introducción: teoría e ideología de la interpretación.....	253
1. Hermeneutas.....	254
2. Analíticos.....	259
3. Analíticos neocognitivistas .....	260
4. Realistas analíticos .....	264
Referencias.....	272

III

LOS FUNDAMENTOS ESCÉPTICOS DEL IUSLIBERISMO

1. Iusliberismo, o: “la ciencia jurídica como política del derecho” .....	275
2. Interpretación .....	277
3. Razonamiento jurídico .....	281
4. Lagunas.....	283
5. Algunas observaciones al margen.....	285
Referencias.....	288

## IV

## UNA RÉPLICA A LOS CRÍTICOS

1. Interpretación en abstracto y en concreto .....	292
2. Interpretación cognitiva y decisoria .....	297
3. Interpretación y construcción jurídica .....	301

## V

ELEMENTOS COGNITIVOS Y ELEMENTOS  
NOMOPOIÉTICOS EN LA CIENCIA JURÍDICA

1. A modo de introducción.....	305
2. Interpretación .....	307
3. Dogmática.....	310
4. Normas no expresas .....	313
5. Casi una conclusión .....	317

## VI

## TROPER, SOBRE LA FUNCIÓN JURISDICCIONAL

1. La jurisprudencia como fuente de Derecho .....	319
2. La incompatibilidad entre la justicia constitucional y la democracia .....	327

## VII

BOBBIO, DE LA TEORÍA DEL DERECHO  
A LA TEORÍA DEL ESTADO

0. Introducción.....	333
1. Sobre el concepto de Estado .....	337
2. Sobre la tipología de los Estados.....	341

## VIII

## PIZZORUSSO, SOBRE FUENTES E INTERPRETACIÓN

1. Sobre el concepto de fuente .....	349
2. Sobre las jerarquías normativas .....	352
3. Sobre las sentencias de acogimiento .....	354
4. Sobre disposiciones y normas.....	356
5. Sobre la interpretación .....	358
6. Apéndice: el rompecabezas del concepto de fuente .....	361



IX

A PROPÓSITO DE LA  
INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

1. Los intérpretes de las constituciones .....	365
2. ¿Técnicas específicas de interpretación constitucional? .....	367
3. ¿Problemas específicos de interpretación constitucional? .....	370

X

“PRINCIPIALISMO” Y ANTIPOSITIVISMO  
EN ZAGREBELSKY

1. “Principialismo” .....	373
2. Antipositivismo .....	378
Referencias.....	382

XI

SOSTIENE BALDASSARRE

1. Positivismos .....	385
2. Neocostitucionalismo y neoiusnaturalismo .....	388
3. El valor moral de las constituciones.....	389
4. Normas y principios .....	390
5. La malentendida polémica contra la subsunción ..	392
6. Interpretar, aplicar, ponderar .....	394
7. Un concepto axiológico de constitución.....	397
8. La imposible ciencia del Derecho .....	398

XII

EJERCICIOS DE NOMINALISMO EXASPERADO  
Y POSITIVISMO OBSOLETO

1. Dogmática y teoría del Derecho .....	402
2. Interpretación y construcción jurídica .....	405
3. Teoría e ideología de la interpretación.....	410

XIII

POSITIVISMO JURÍDICO E  
INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

1. Alessandro Pace, metodólogo de la interpretación .	413
---	-----

2. Adhesión al texto constitucional.....	413
3. El positivismo como teoría de la ciencia jurídica ...	416
4. Interpretación cognitiva e interpretación decisoria .....	418
5. Interpretación y conocimiento del Derecho.....	420
6. La interpretación como objeto de la ciencia jurídica .....	420

## XIV

## EL “MORAL READING”, DE DWORKIN A CELANO

1. Ronald Dworkin .....	423
2. Bruno Celano.....	427
Referencias.....	434

## XV

## APLICAR PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES

1. Identificación.....	437
2. Interpretación .....	441
3. Ponderación .....	444
4. Concreción .....	447
Referencias.....	449

## XVI

LA IDENTIDAD DE LA CONSTITUCIÓN Y LOS  
LÍMITES A LA REVISIÓN CONSTITUCIONAL  
(EL CASO COLOMBIANO)

1. Los límites de la revisión en la jurisprudencia constitucional italiana.....	453
2. La revisión constitucional en la constitución colombiana.....	457
3. De los defectos de procedimiento a los defectos de competencia.....	459
4. El poder constituyente “original” y “derivado” ...	463
5. Los límites de competencia del poder de revisión ..	465
6. Modificación vs. sustitución .....	466
7. La identidad de la constitución .....	469
8. Una síntesis .....	475
9. Opiniones disidentes .....	476
10. La identidad de la constitución como problema teórico.....	479