

INDICE

Prólogo.....	7
---------------------	----------

Capítulo I

Una primera aproximación al derecho. El derecho como objeto y como ciencia

1. Introducción	17
2. El derecho como experiencia: un instrumento para la resolución de los conflictos de intereses y la organización social	18
2.1. El conflicto de intereses como experiencia jurídica primaria.....	19
2.2. Las finalidades en la resolución de los conflictos de intereses	20
2.3. Las formas o vías de resolución de conflictos	21
2.4. El derecho como criterio para resolver los conflictos de intereses	25
2.5. El derecho como instrumento de organización social....	26
2.6. El abogado y la resolución de conflictos	28
3. El derecho como palabra	28
3.1. La etimología de las voces “derecho” y “jurídico”	28
3.2. Las acepciones de la palabra “derecho”	30
4. El derecho como objeto	32
4.1. El derecho objetivo y el derecho subjetivo	32

4.2. El derecho en sentido objetivo y el derecho en sentido subjetivo	34
5. Una primera aproximación a una visión integrada e integral el derecho.....	34
6. El conocimiento del derecho. El derecho como ciencia.....	36
6.1. Las disciplinas jurídicas integrales	39
6.2. La ciencia jurídica en sentido estricto o dogmática jurídica	41
6.3. La sistematización del derecho como actividad de la ciencia jurídica: las ramas del derecho	44
6.4. Los criterios de sistematización de las ramas del derecho	47
a. El derecho nacional y el derecho internacional.....	47
b. El derecho público y el derecho privado.....	48
c. El derecho sustantivo y el derecho procesal	50

Capítulo II

Una visión integrada del derecho: los fundamentos del derecho

1. El hombre y su conducta como fundamento material del derecho	54
1.1. Las ideas del hombre en la historia.....	54
a. La concepción deísta o judeocristiana.....	54
b. La concepción del <i>homo sapiens</i>	55
c. La concepción del <i>homo faber</i>	56
1.2. Una visión integral del hombre.....	57
a. El hombre como ser biológico.....	58
b. El hombre como ser intelectual	59
c. El hombre como ser conductivo.....	59
d. El hombre como ser que utiliza herramientas.....	62
e. El hombre como ser ético	63
f. El hombre como ser personal.....	65

g. El hombre como ser social.....	66
h. El hombre como ser cultural	67
i. El hombre como ser histórico	69
1.3. El hombre, su conducta y el derecho	70
2. Lo social como fundamento medial del derecho.....	72
2.1. El hombre y lo social.....	73
2.2. La socialización.....	75
2.3. El derecho como modelo o pauta de comportamiento social	76
2.3.1. Los modelos o pautas de comportamiento social ...	76
2.3.2. La clasificación de los modelos o pautas de comportamiento social	77
a. Según de dónde surgen: ideales o reales	77
b. Según su formulación: explícitos e implícitos	78
c. Según el tipo de conducta regulada: internos o externos.....	78
d. Según el grado de obligatoriedad: normas, costumbres o usos	78
2.3.3. Los distintos tipos de comportamiento respecto a los modelos o pautas	79
2.3.4. Las normas jurídicas positivas como un tipo de modelo o pauta de comportamiento social	81
2.4. El derecho como instrumento de control social	82
2.5. Los status y roles jurídicos	85
2.6. Las instituciones sociales y el derecho	86
2.7. El derecho como objeto cultural.....	89
2.8. Las funciones sociales del derecho como institución	91
2.8.1. La perspectiva funcionalista	93
a. Primarias o principales.....	93
b. Funciones secundarias	94
2.8.2. La perspectiva conflictualista	95
3. Lo grupal como fundamento medial del derecho	96
3.1. Los agrupamientos sociales y el derecho	97

3.2. La comunidad y la sociedad	100
3.3. La nación y el derecho	101
3.4. El Estado en sentido amplio como país, sociedad política. Sus elementos	103
a. El territorio como elemento del país.....	104
b. La población como elemento del país	105
c. El poder como elemento del país.....	106
d. El derecho como elemento del país.....	106
3.5. El Estado en sentido restringido: la administración pública	106
3.6. La nación y el derecho	107
3.7. El Estado en sentido amplio o país y el derecho	108
3.8. El Estado de derecho.....	108
3.9. La globalización y el derecho	
4. El poder como fundamento motor del derecho	113
4.1. Los sentidos del término “poder”	114
a. El poder en sentido amplio	114
b. El poder humano	115
c. El poder social	115
d. Las relaciones de influencia y el poder social	117
e. El poder social y la fuerza	120
f. El poder social y la autoridad.....	121
g. El poder político	122
4.2. La obediencia política.....	124
4.3. El poder político y el derecho	126
a. El poder político como medio para la realización del derecho	130
b. El derecho como fuente de legitimidad y legalidad del poder político	132
c. El derecho como fuente de poder: los poderes jurídicos	132
5. Los valores como fundamentos motores del derecho.....	132
5.1. Introducción.....	132
5.2. La existencia y naturaleza de los valores.....	134

5.3. Los valores ¿son objetos o son subjetivos?	
Objetividad y subjetividad de los valores	135
5.4. El carácter relacional de los valores	137
5.5. Los valores como cualidades estructurales.....	138
5.6. Los valores y la situación (natural y cultural)	140
5.7. La polaridad de los valores.....	142
5.8. Las escalas de valores	142
5.9. Las teorías cognoscitivas y no cognoscitivas de los valores	144
5.10. Los valores jurídicos	145
5.11. La justicia como valor jurídico	146
a. El concepto y las concepciones de justicia	147
b. Teorías cognoscitivas y no cognoscitivas de la justicia.....	148
c. Los contenidos de la justicia.....	151
d. La justicia como ideología	153

Capítulo III

El derecho como norma y como ordenamiento. Las normas jurídicas y el ordenamiento jurídico

1. El derecho como norma. las normas jurídicas	155
1.1. Las normas en general.....	155
1.2. Los sentidos de la palabra “norma”	158
1.3. Las normas jurídicas: sus caracteres	160
a. La diferenciación entre las normas jurídicas y las normas morales.....	160
b. Las relaciones entre moral y derecho	163
c. La moral y el derecho en el ordenamiento jurídico y en la jurisprudencia de los tribunales de nuestro país.....	164
d. La diferenciación entre las normas jurídicas y las demás normas sociales	169

1.4. Las normas jurídicas naturales	172
a. El derecho natural.....	172
b. El concepto de naturaleza	172
c. La naturaleza humana	174
d. Las concepciones del derecho natural	175
e. Las relaciones entre el derecho natural y el derecho positivo	177
f. El derecho natural y los derechos humanos	179
1.5. La norma jurídica positiva.....	179
1.5.1. La naturaleza de la norma jurídica positiva	179
1.5.2. Los caracteres de la norma jurídica positiva	182
a. La validez	182
b. La coercibilidad institucionalizada	182
c. La vigencia	183
d. La efectividad y la eficacia.....	185
1.5.3. Las distintas clases de normas jurídicas positivas	186
a. Según el lugar que ocupan en el ordenamiento jurídico.....	186
b. Según el sujeto activo.....	187
c. Según el sujeto pasivo	187
d. Según su contenido	188
e. Según la función que cumplen en el ordenamiento.....	189
f. Según la autonomía de la voluntad de los destinatarios	190
g. Según el ámbito material de validez.....	190
h. Según el ámbito espacial de validez.....	191
i. Según su ámbito temporal de validez	191
1.6. La estructuración lógica de las normas jurídicas.....	192
a. La norma jurídica como juicio	192
b. El supuesto jurídico.....	194
c. La consecuencia jurídica.....	197

1.7. La expresión lingüística de las normas jurídicas	
positivas	198
a. El lenguaje como forma de comunicación.....	199
b. Las clases de lenguaje.....	200
c. Las normas jurídicas y las clases de lenguaje.....	201
d. Los usos o funciones del lenguaje y el derecho	201
e. La textualización de las normas jurídicas	203
f. El lenguaje legal y el lenguaje de los juristas	204
g. Los problemas del lenguaje jurídico	205
2. El derecho como ordenamiento: el ordenamiento	
jurídico.....	207
2.1. El derecho positivo y su estructuración.....	207
2.2. El ordenamiento jurídico como sistema o estructura...	208
2.3. Los caracteres del ordenamiento jurídico como	
estructura de normas	212
2.3.1. La estructuración jerárquica del ordenamiento	
y la validez de las normas jurídicas.....	212
2.3.2. El problema de la validez de las normas primarias:	
la norma hipotética fundamental.....	215
2.3.4. La coherencia del ordenamiento jurídico.....	216
a. La redundancia de normas	216
b. El problema de las antinomias	217
c. Las clases de antinomias	220
d. Los criterios de solución de las antinomias	221
e. La declaración de inconstitucionalidad como	
modo de solucionar las antinomias	223
2.3.5. La plenitud del ordenamiento jurídico	223
a. Los fundamentos de la plenitud	224
b. La clasificación de las lagunas legislativas.....	227
c. La integración de las lagunas legislativas	228
2.3.6. La pluralidad de los ordenamientos jurídicos	228

Capítulo IV

El derecho como relación: la relación jurídica

1. El derecho como relación	231
2. Los sujetos de la relación jurídica	233
2.1. El concepto de persona	234
2.2. El concepto antropológico y filosófico de persona	235
2.3. El concepto jurídico de persona	237
a. La persona como sujeto del derecho	237
b. La persona humana, física o individual	238
c. Las personas jurídicas o colectivas	238
d. Teorías sobre las personas colectivas o jurídicas	239
3. El contenido de la relación jurídica: los vínculos	244
3.1. El derecho subjetivo	244
3.1.1. La noción de derecho subjetivo	244
3.1.2. La clasificación de los derechos subjetivos	247
a. Según contra quién se ejerzan	247
b. Según la esfera jurídica a la que se refieran	248
c. Según su contenido	249
d. Algunos derechos subjetivos	249
3.2. El deber jurídico	251
3.2.1. El concepto de deber jurídico	251
3.2.2. El deber jurídico y la obligación jurídica	253
3.2.3. Los fundamentos doctrinales del deber jurídico... ..	254
a. El fundamento ético jurídico del deber en el iusnaturalismo: las exigencias de justicia	254
b. El fundamento jurídico positivo del deber en el positivismo jurídico: las exigencias de la seguridad jurídica	255
c. El fundamento empírico-biológico del deber: la ley de la fuerza	256
d. El fundamento psicológico del deber: el reconocimiento de la norma por la conciencia del sujeto	257

e. El fundamento psicológico-sociológico del deber: la adhesión personal y la coacción de las normas ...	256
f. El fundamento normativista del deber: el deber jurídico como un aspecto de la norma jurídica positiva	257
3.3. La negación del deber jurídico. Las formas de desobediencia	257
a. El derecho de resistencia.....	259
b. La desobediencia civil.....	261
c. La objeción de conciencia.....	262
3.4. El objeto de la relación jurídica.....	264
3.4.1. Los bienes y las cosas en el Código Civil y Comercial argentino	266

Capítulo V

Las actividades jurídicas: la elaboración de normas

1. La elaboración de normas generales y típicas: las fuentes del derecho	269
1.1. La expresión “fuente del derecho”	271
a. Como documento.....	272
b. Como origen del contenido de las normas jurídicas	272
c. Como hecho creador de normas jurídicas	273
d. Como fundamento de validez de una norma jurídica	276
e. Como fundamento de un derecho subjetivo.....	276
1.2. Las teorías sobre las fuentes formales	277
1.3. La clasificación de las fuentes formales del derecho	278
1.4. Las fuentes formales del derecho en nuestro país.....	279

1.5. El acto constituyente como fuente formal del derecho	281
1.6. La negociación internacional como fuente formal del derecho	282
1.7. La legislación como fuente formal del derecho	284
a. Los sentidos de la palabra “ley”	284
b. El proceso de elaboración de las leyes	286
c. La codificación	289
d. La legislación como fuente del derecho en el derecho argentino	290
1.8. La actividad del Poder Ejecutivo como fuente formal del derecho: los decretos y reglamentos	291
1.9. La actividad jurisdiccional: las sentencias y la jurisprudencia como fuente del derecho	294
1.9.1. Los sentidos de la expresión “jurisprudencia”	295
1.9.2. La jurisprudencia como fuente del derecho	297
a. La jurisprudencia como ciencia del derecho	297
b. La jurisprudencia como el conjunto de sentencias o fallos dictados por los distintos tribunales y órganos dotados de potestad jurisdiccional	298
c. La jurisprudencia como la decisión de un juez o tribunal	300
d. La jurisprudencia como la actividad decisoria concordante de los órganos jurisdiccionales	302
1.9.3. La jurisprudencia en el derecho argentino	303
1.10. La costumbre jurídica: las normas consuetudinarias	305
1.10.1. El concepto de costumbre jurídica	305
1.10.2. La clasificación de las costumbres jurídicas en su relación con las normas legisladas	307
1.10.3. La costumbre como fuente en el ordenamiento jurídico de nuestro país	308

2. La elaboración de normas particulares y concretas: la aplicación del derecho.....	309
2.1. El negocio jurídico como fuente formal del derecho	311
2.2. La aplicación judicial del derecho	313
2.2.1. La actividad jurisdiccional como forma de resolución de los conflictos de intereses	313
2.2.2. Las formas de entender la actividad jurisdiccional	314
2.2.3. La aplicación del derecho en el tiempo	316
a. El ámbito temporal de vigencia de las normas jurídicas positivas	316
b. Los conflictos de leyes en relación con el tiempo	317
c. La retroactividad o irretroactividad de las normas	318
d. El efecto inmediato y el efecto diferido de una norma.....	318
e. Los tiempos de las normas.....	319
f. Los valores y la aplicación de la ley en el tiempo	320
g. La aplicación de la ley en el tiempo en el derecho civil y comercial argentino	321
h. La aplicación de la ley en el tiempo en el derecho penal argentino.....	323
2.2.4. La aplicación de la ley en relación con el territorio	324
2.2.5. La jurisdicción como actividad productora de normas individuales y concretas	326
a. Las clases de jurisdicción.....	327
b. La competencia.....	329
c. La acción	331
d. El proceso	333
e. El proceso penal.....	343

Capítulo VI

Las actividades auxiliares de la aplicación del derecho: la interpretación y la integración del derecho

1. La interpretación del derecho como actividad auxiliar de la aplicación	346
1.1. El concepto de interpretación.....	346
1.2. Las clases de interpretación jurídica.....	350
1.2.1. Según el sujeto que realiza la interpretación	350
a. La interpretación privada	351
b. La interpretación pública	352
1.2.2. Según sus efectos o su resultado.....	356
1.2.3. Según su finalidad.....	358
a. La teoría subjetiva de la interpretación	358
b. La teoría objetiva de la interpretación	359
1.3. Los instrumentos de la interpretación jurídica.....	360
a. El instrumento literal, textual o gramatical	361
b. El criterio lógico-conceptual	363
c. El instrumento sistemático.....	364
d. El instrumento histórico	365
e. El instrumento teleológico	367
f. El instrumento histórico evolutivo.....	368
g. El instrumento axiológico	369
h. Los principios como instrumento de interpretación	370
1.4. La interpretación del derecho en la legislación y la jurisprudencia argentina	370
2. La integración como actividad auxiliar de la aplicación del derecho	374
2.1. El concepto de integración	374
2.2. La clasificación de los mecanismos de integración	375
2.3. Los procedimientos de integración en la legislación y en la jurisprudencia de nuestro país	376

2.4. La analogía como procedimiento de autointegración del derecho	379
2.4.1. El concepto de analogía.....	379
2.4.2. Los fundamentos de la utilización de la analogía en la integración del derecho.....	379
2.4.3. La analogía y la interpretación extensiva.....	380
2.4.4. Las clases de analogía. La analogía y los principios generales del derecho	382
2.4.5. El razonamiento utilizado en la aplicación de la analogía	382
2.4.6. Las condiciones para la utilización de la analogía	384
2.4.7. Las restricciones a la utilización de la analogía	385
2.4.8. La analogía, los valores jurídicos y el Estado de derecho.....	387
2.4.9. La analogía en el derecho argentino	388
2.5. Los principios generales del derecho como procedimiento de integración.....	389
2.5.1. La etimología de la voz “principio”.....	389
2.5.2. Los significados de la palabra “principio”	390
2.5.3. Los principios y las normas jurídicas.....	392
2.5.4. El fundamento de los principios generales del derecho	394
2.5.5. Las clases de principios generales del derecho.....	396
2.5.6. Las funciones de los principios generales del derecho	399
2.5.7. Los principios generales del derecho en el derecho argentino	400
2.6. La equidad como procedimiento de heterointegración jurídica.....	404
2.6.1. El concepto de equidad.....	404
2.6.2. Las funciones de la equidad.....	406