

## 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 intelectivo .....	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