

EDUARDO E. MAGOJA y LUCIANO D. LAISE  
(Coordinadores)

# Estado de derecho, teoría del derecho e interpretación jurídica

*Trabajos realizados por los autores:*

JUAN CIANCIARDO • LUCIANO D. LAISE  
EDUARDO E. MAGOJA • CARLOS I. MASSINI CORREAS  
FABIO PULIDO ORTIZ • VERÓNICA RODRÍGUEZ-BLANCO  
FRANCESCO VIOLA • PILAR ZAMBRANO



## ÍNDICE GENERAL ✓

### ESTUDIO PRELIMINAR ✓

.....	9
1. El Estado constitucional de derecho, características y fundamentos .....	11
2. El examen crítico de la teoría del derecho como matriz disciplinar: consideraciones teóricas y prácticas .....	12
3. La teoría de la interpretación de los derechos fundamentales .	13

### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA DIGNIDAD HUMANA COMO FUNDAMENTO DEL *RULE OF LAW*: ¿DE QUÉ DIGNIDAD SE HABLA?

Por CARLOS I. MASSINI CORREAS

1. La cuestión por tratar .....	23
2. La dirección de los seres racionales .....	25
3. Sobre la dignidad humana como fundamento .....	29
4. Las concepciones insuficientes de la dignidad .....	34
5. Gobierno del derecho y derecho natural .....	39
6. <i>Finis coronat opus</i> .....	44

### CAPÍTULO II

#### POPULISMO Y *RULE OF LAW*

Por JUAN CIANCIARDO

1. Planteamiento .....	47
2. La crítica del populismo a la noción de <i>rule of law</i> .....	51
a) Elementos para una caracterización del populismo .....	51
b) La crítica .....	52
3. En busca de un significado focal o nuclear .....	54
4. La concepción minimalista o débil del <i>rule of law</i> .....	57

5. El concepto "débil" o "minimalista" y el concepto "fuerte" o "robusto" de <i>rule of law</i> y la crítica populista .....	64
Apuntes para la crítica de la posición débil .....	64
1. El fundamento del <i>rule of law</i> es inequívocamente moral .....	64
2. Hay buenas razones para que un gobernante injusto se aparte del <i>rule of law</i> .....	65
3. Tercera crítica: la naturaleza de los <i>desiderata</i> .....	66
6. Balance conclusivo: concepción "robusta" de <i>rule of law</i> y populismo. ....	67

## CAPÍTULO III

## TENDENCIAS ACTUALES DE LA TEORÍA JURÍDICA

Por FRANCESCO VIOLA

1. Introducción .....	71
2. Preconcepciones .....	72
3. El enfoque filosófico de fondo .....	74
4. De la epistemología a la ontología del derecho .....	75
5. Teorías del derecho y teoría del derecho .....	76
6. Las dos tareas principales de la teoría del derecho .....	77
a) La tarea descriptiva-interpretativa .....	77
1. Los derechos humanos .....	78
2. Constitucionalización del derecho .....	79
3. El derecho internacional y el pluralismo jurídico .....	81
b) La tarea normativa-argumentativa .....	84
7. El derecho positivo como <i>corpus iuris</i> .....	87
8. Conclusiones .....	91

## CAPÍTULO IV

UN MITO DE LA TEORÍA CLÁSICA DEL DERECHO NATURAL:  
REFLEXIONES SOBRE LA MIRADA ESTRECHA  
DEL POSITIVISMO JURÍDICO

Por VERÓNICA RODRÍGUEZ-BLANCO y PILAR ZAMBRANO

1. Introducción .....	93
2. La visión estrecha del positivismo de John Gardner .....	95
a) El concepto de "acciones humanas en las que las normas jurídicas están implicadas" .....	97
b) La individualización de las fuentes de derecho .....	98
c) PJ* debería ser usado como una premisa práctica menor .....	99
d) Reafirmando la tesis PJ* estrecha y su presunción epistémica .....	101

3. El reconocimiento de "AHNJI" en Distopía .....	103
4. La premisa epistémica de Hume detrás de PJ* .....	104
5. El "porqué" es separable del "qué": inteligibilidad en Distopía .....	106
a) Una extranjera en Distopía .....	107
b) La "tesis de la transparencia institucional" de Anscombe y la unidad de inteligibilidad .....	109
c) Más acerca de la inteligibilidad de la acción intencional: una acción, dos perspectivas .....	111
d) Davidson en la senda de Hume .....	112
e) El inescapable rol de las fuentes no sociales para identificar el derecho .....	114
6. El mito acerca de que el derecho natural es definido por condiciones morales necesarias y/o suficientes o por un ideal moral contenido en el derecho .....	117
7. Conclusión: Distopía y el "hecho puro" de la promulgación ...	121

## CAPÍTULO V

## NO TODO ES INTERPRETACIÓN

Por FABIO PULIDO ORTIZ

1. Introducción .....	125
2. Significado de las disposiciones jurídicas .....	126
a) El significado lingüístico de las disposiciones jurídicas .....	127
b) La interpretación de las disposiciones jurídicas .....	131
c) La construcción judicial de normas jurídicas .....	134
d) La autoridad del derecho y la prevalencia del significado lingüístico .....	136
3. La interpretación en las decisiones judiciales .....	138
a) El problema jurídico .....	139
b) Identificación de las disposiciones jurídicas relevantes .....	139
c) Significado e interpretación .....	140
d) Norma del caso y decisión .....	141
4. Conclusión .....	142

## CAPÍTULO VI

INTERPRETACIÓN DE LA LEY, PRINCIPIO DE LEGALIDAD  
Y PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL

Por EDUARDO E. MAGOJA

1. Introducción .....	143
2. El sentido posible del texto del artículo 67, inciso e del Código Penal según la justicia de la Provincia de Buenos Aires .....	146

3. El valor del fallo "Farina" en el ámbito de la justicia bonae- rense . . . . .	148
4. La optimización del principio de legalidad . . . . .	150
5. Interpretación y principio de legalidad . . . . .	154
6. Una cuestión de naturaleza jurídica . . . . .	157
7. Conclusión . . . . .	160

## CAPÍTULO VII

¿PUEDE LA EXPANSIÓN DEL DERECHO AL ACCESO  
A LA JUSTICIA POTENCIAR EL ACTIVISMO  
JUDICIAL?

Por LUCIANO D. LAISE

1. Introducción . . . . .	161
2. El significado del derecho al acceso a la justicia: la conciliación de la dimensión formal y material . . . . .	163
3. El significado del activismo judicial: un concepto no depen- diente del contenido moral de los derechos involucrados . . . . .	168
4. ¿Es el derecho al acceso a la justicia un acelerador del acti- vismo judicial? . . . . .	173
5. Bases para una interpretación razonable del derecho al acceso a la justicia . . . . .	176
a) Subjuicio de adecuación o idoneidad . . . . .	177
b) Subjuicio de necesidad . . . . .	178
c) Subjuicio de proporcionalidad en sentido estricto . . . . .	180
d) Subjuicio de aseguramiento del contenido esencial de los derechos involucrados. . . . .	182
6. Conclusiones . . . . .	183