

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN	17
Tema 1. EL PROBLEMA DEL CONCEPTO DEL DERECHO	19
1. La presencia del Derecho en la vida social y el sentimiento jurídico ..	21
2. Polisemia del término «derecho»	22
3. Dimensiones básicas del Derecho. La pluridimensionalidad del fenómeno jurídico	25
3.1. <i>Dimensión normativa (validez)</i>	25
3.2. <i>Dimensión fáctica (eficacia)</i>	27
3.3. <i>Dimensión valorativa (justicia)</i>	27
4. Principales concepciones del Derecho	28
4.1. <i>El iusnaturalismo</i>	28
4.2. <i>El iuspositivismo</i>	31
4.3. <i>La búsqueda de una concepción superadora del iusnaturalismo y el iuspositivismo</i>	33
5. La dificultad de establecer un concepto unitario de Derecho	35
BIBLIOGRAFÍA	38
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	40
Tema 2. VIDA SOCIAL Y NORMAS DE CONDUCTA	41
1. Papel que desempeñan las normas en los proyectos de regularización de la vida social	43
1.1. <i>¿Qué es la sociedad? La concepción organicista</i>	44
1.2. <i>¿Qué es la sociedad? La concepción individualista</i>	45
1.3. <i>¿Cómo es la sociedad? Cohesión social, medios de control social y normas de conducta</i>	46
2. Los principales sistemas normativos de las sociedades actuales: Derecho, Moral y Usos Sociales	47

3.	Evolución histórica de las relaciones existentes entre el Derecho, la Moral y los Usos Sociales	49
3.1.	<i>Primera etapa: confusión entre Derecho y Moral</i>	50
3.2.	<i>Segunda etapa: separación entre Derecho y Moral</i>	53
3.3.	<i>Tercera etapa: vinculación entre Moral y Derecho</i>	56
4.	La relación sistémica del Derecho con la Moral y los Usos Sociales dentro de la organización social	57
4.1.	<i>Complementariedad entre el Derecho y la Moral</i>	57
4.1.1.	Los principios jurídicos como elementos éticos fundamentales del Derecho	58
4.1.2.	Los derechos humanos como mínimo ético fundamental del Derecho	59
4.2.	<i>Complementariedad entre el Derecho y los Usos Sociales</i>	59
	BIBLIOGRAFÍA	60
	EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	62
	Tema 3. LAS FUNCIONES SOCIALES DEL DERECHO	63
	Consideraciones conceptuales previas	65
1.	La función de orientación y de organización	67
2.	La función de integración y de control	68
3.	La función de pacificación y resolución de conflictos	71
4.	La función de limitación y legitimación de los poderes sociales ...	72
5.	La función promocional de la justicia y del bienestar de los ciudadanos	74
	BIBLIOGRAFÍA	75
	EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	77
	Tema 4. DERECHO, PODER Y ESTADO	79
1.	El debate sobre la relación entre Derecho y poder político	81
1.1.	<i>La tesis de la radical contraposición entre el Derecho y el poder</i>	82
1.2.	<i>La doctrina de la complementariedad del Derecho y el poder ..</i>	83

1.3. <i>La tesis de la plena subordinación del Derecho al poder</i>	86
2. El debate sobre el papel que corresponde desempeñar al Estado en los procesos de creación y aplicación del Derecho	88
2.1. <i>La cuestión de la primacía conceptual</i>	89
2.2. <i>El problema del control sobre los procesos de creación y aplicación de las leyes</i>	91
3. La relación institucional entre el Estado y el Derecho: la vinculación jurídica del Estado	93
BIBLIOGRAFÍA	97
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	98
Tema 5. EL NACIMIENTO DE LAS NORMAS JURÍDICAS	99
1. Planteamiento	101
2. Fuentes materiales del Derecho. Los sujetos sociales que tienen capacidad de crear Derecho: su identificación y la determinación de su protagonismo; dimensión política de la pregunta por los sujetos creadores de Derecho	103
3. Fuentes formales del Derecho: las formas de manifestación del Derecho. Identificación de las formas y determinación de su jerarquía	105
3.1. <i>Fuentes (normas) constitucionales</i>	107
3.2. <i>Fuentes (normas) primarias</i>	107
3.3. <i>Fuentes (normas) secundarias</i>	108
3.4. <i>Fuentes (normas) terciarias</i>	108
BIBLIOGRAFÍA	108
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	109
Tema 6. NATURALEZA Y ESTRUCTURA DE LAS NORMAS JURÍDICAS	111
Introducción	113
1. Teorías acerca de la naturaleza de la norma jurídica	114
1.1. <i>Tesis imperativistas</i>	114
1.2. <i>Tesis antiimperativistas</i>	116
1.2.1 Teoría de la norma jurídica como juicio hipotético	116

1.2.2 Teoría de la norma jurídica como regla técnica	117
1.2.3 Teoría de la norma jurídica como juicio de valor	118
2. La estructura de la norma jurídica	119
2.1. <i>El supuesto jurídico</i>	119
2.2. <i>El deber-ser</i>	121
2.3. <i>La consecuencia jurídica</i>	122
3. Los caracteres de las normas jurídicas	123
BIBLIOGRAFÍA	125
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	126
Tema 7. LA DIVERSIDAD DE LAS NORMAS JURÍDICAS	127
1. Las razones de la pluralidad y diversidad de las normas jurídicas	129
1.1. <i>La diversidad de su origen</i>	129
1.2. <i>La heterogeneidad del objeto de la regulación jurídica</i>	130
2. Principales clasificaciones de las normas jurídicas	131
2.1. <i>Algunos criterios clasificatorios</i>	131
3. La complejidad estructural del Derecho	135
BIBLIOGRAFÍA	136
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	138
Tema 8. LA CONCEPCIÓN SISTÉMICA DEL DERECHO: EL ORDENAMIENTO JURÍDICO	139
1. La unidad funcional de las normas: el ordenamiento jurídico	141
2. El principio de plenitud del ordenamiento jurídico: interpretaciones doctrinales	145
2.1. <i>Introducción</i>	145
2.2. <i>Principales interpretaciones doctrinales</i>	147
2.2.1. La teoría del espacio jurídico vacío.	147
2.2.2. La teoría de la norma general exclusiva	148
2.2.3. Otras teorías justificadoras de la idea de plenitud ..	148
2.2.4. La doctrina de la plenitud potencial o funcional	149

3.	Vías de superación de las «lagunas» jurídicas	150
3.1.	<i>Métodos de heterointegración</i>	152
3.2.	<i>Métodos de autointegración</i>	152
4.	La elaboración doctrinal del principio de coherencia	154
5.	Criterios de solución de las posibles contradicciones entre normas ...	155
5.1.	<i>Criterio de cronología normativa</i>	156
5.2.	<i>Criterio de jerarquía normativa</i>	156
5.3.	<i>Criterio de especialidad</i>	157
6.	Significación e implicaciones de la concepción del Derecho como sistema	158
	BIBLIOGRAFÍA	162
	EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	164
<i>Tema 9.</i>	REGLAS O NORMAS, LEYES Y PRINCIPIOS	165
1.	Regla o norma	167
2.	La ley	168
2.1.	<i>Concepto clásico de ley</i>	168
2.1.1.	La concepción monista: la ley en sentido formal	169
2.1.2.	La concepción dualista: la ley en sentido formal y en sentido material	171
2.2.	<i>La fase de apogeo de la ley: el Estado legislativo</i>	172
2.3.	<i>La crisis de la ley: del Estado legislativo al Estado constitucional</i>	173
3.	Los principios jurídicos: concepto y tipos	176
	BIBLIOGRAFÍA	180
	EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	182
<i>Tema 10.</i>	PERSONA Y PERSONALIDAD JURÍDICA, CAPACIDAD JURÍDICA Y CAPACIDAD DE OBRAR	183
1.	Persona y personalidad jurídica	185
2.	Clases de personas jurídicas: persona física o natural y persona jurídica	186

2.2.	<i>Teorías sobre la naturaleza de la persona jurídica</i>	187
2.2.1.	Teorías formalistas de la persona jurídica	187
2.2.2.	Teorías no formalistas sobre la naturaleza de la persona jurídica	188
2.2.2.1.	Las teorías negativas	189
2.2.2.2.	Las teorías afirmativas	189
2.2.3.	La teoría de la construcción lógica de H. L. A. Hart.	190
3.	Manifestaciones de la personalidad jurídica: capacidad pasiva (capacidad jurídica); capacidad jurídica activa (capacidad de obrar) ...	191
	BIBLIOGRAFÍA	194
	EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	195
<i>Tema 11.</i>	DERECHO SUBJETIVO Y DEBER JURÍDICO	197
1.	El derecho subjetivo: naturaleza y contenido	199
1.1.	<i>Teoría de la voluntad</i>	200
1.2.	<i>Teoría del interés</i>	201
1.3.	<i>Teorías negadoras de la existencia del derecho subjetivo</i>	201
1.3.1.	Teoría normativista de H. Kelsen o teoría de la posición jurídica	201
1.3.2.	La Teoría de Duguit	202
1.3.3.	La teoría del realismo jurídico	203
1.4.	<i>Definición de derecho subjetivo</i>	203
1.5.	<i>Contenido del derecho subjetivo</i>	204
1.5.1.	El ejercicio del derecho	204
1.5.2.	La pretensión o defensa	205
2.	Tipología básica del derecho subjetivo	205
2.1.	<i>Tipos de derecho subjetivo en relación con el sujeto pasivo</i> ...	205
2.2.	<i>Tipos de derecho subjetivo en relación con las facultades que otorga al titular</i>	206
2.3.	<i>Tipos de derecho subjetivo en relación con el ámbito de su ejercicio</i>	206

2.4. <i>Tipos de derecho subjetivo con relación a los bienes o valores que protege</i>	207
3. La relación del derecho subjetivo con el Derecho objetivo	207
4. El Deber Jurídico: caracterización, fundamento y contenido	210
4.1. <i>Teorías que identifican el deber jurídico con el deber moral o de conciencia: la doctrina iusnaturalista y la teoría del reconocimiento</i>	212
4.1.1. La doctrina iusnaturalista	212
4.1.2. La teoría del reconocimiento	212
4.2. <i>Doctrinas que consideran el deber jurídico como sometimiento a la coacción</i>	213
4.2.1. Teorías de la fuerza	213
4.2.2. La teoría de H. Kelsen	214
4.3. <i>El fundamento del deber como deber ético específico</i>	215
5. Su relación con el derecho subjetivo	216
BIBLIOGRAFÍA	218
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	220
Tema 12. OTROS CONCEPTOS JURÍDICOS FUNDAMENTALES	223
1. La situación jurídica	225
2. Los actos jurídicos	227
2.1. <i>La acción en general</i>	228
2.2. <i>La acción jurídica</i>	229
2.2.1. Acción y conducta	229
2.2.2. La omisión	230
3. La relación jurídica	231
3.1. <i>Los sujetos</i>	231
3.2. <i>La norma jurídica</i>	232
3.3. <i>El objeto</i>	233
3.4. <i>El contenido</i>	233
3.5. <i>Clases de relaciones jurídicas</i>	233
4. La institución jurídica	234

5. Ilícitud y sanción	236
BIBLIOGRAFÍA	239
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	240
Tema 13. EL PROCESO DE CREACIÓN Y APLICACIÓN DEL DERECHO	243
1. Concepto y tipos de aplicación del Derecho	245
2. El debate sobre la relación entre aplicación y creación del Derecho	246
2.1. <i>La tesis de la separación</i>	247
2.2. <i>La tesis de la implicación</i>	248
BIBLIOGRAFÍA.	251
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	252
Tema 14. LA NECESIDAD DE INTERPRETACIÓN DE LAS NORMAS	253
1. Concepto de interpretación jurídica	255
2. La importancia de la actividad interpretativa en los procesos de creación y aplicación del Derecho	256
3. El objeto de la interpretación: las normas y los hechos	258
4. Los principales tipos de interpretación jurídica	262
5. El debate sobre los diversos métodos de interpretación jurídica ...	266
5.1. <i>Criterio literal o gramatical</i>	268
5.2. <i>Criterio lógico-conceptual</i>	268
5.3. <i>Criterio sistemático</i>	269
5.4. <i>Criterio histórico</i>	270
5.5. <i>Criterio teleológico o finalista</i>	270
BIBLIOGRAFÍA	271
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	273
Tema 15. DETERMINACIÓN DEL DERECHO JUSTO. EL PAPEL DE LOS VALORES JURÍDICOS	275
Introducción	277
1. El problema de la justificación ética de las leyes	278

1.1. <i>Breve referencia histórica</i>	278
2. Las principales soluciones	279
2.1. <i>Doctrina iusnaturalista</i>	279
2.2. <i>La solución iuspositivista</i>	282
3. Los principales valores jurídicos actuales	284
3.1. <i>Valor jurídico fundamental</i>	284
3.2. <i>Valores jurídicos individuales</i>	286
3.2.1. La libertad	286
3.2.2. La igualdad	287
3.2.2.1. Igualdad formal	288
3.2.2.2. Igualdad material	288
3.3. <i>Valores jurídicos colectivos</i>	289
3.3.1. Seguridad jurídica	289
3.4. <i>Los valores en la Constitución</i>	290
BIBLIOGRAFÍA	292
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	294
Tema 16. EL PROTAGONISMO ACTUAL DE LOS DERECHOS HUMANOS	295
1. Aproximación al concepto de derechos humanos	297
2. El debate sobre la necesidad de elaborar doctrinalmente una fundamentación de los derechos humanos	298
2.1. <i>Planteamiento general</i>	298
2.2. <i>Las posturas que niegan la necesidad e incluso la posibilidad de la fundamentación racional</i>	300
3. Diversas fundamentaciones de los derechos humanos	301
3.1. <i>Doctrinas iusnaturalistas</i>	302
3.2. <i>Doctrinas iuspositivistas</i>	304
3.3. <i>Doctrinas axiológicas</i>	305
4. Recepción de los derechos humanos en las Constituciones estatales: los derechos fundamentales	307
BIBLIOGRAFÍA.	311

EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	313
Tema 17. LA DIVERSIFICACIÓN SISTEMÁTICA DEL CONOCIMIENTO JURÍDICO ..	315
1. Panorama de los saberes jurídicos en la actualidad	317
2. El sentido y la función de las Ciencias del Derecho	319
3. Principales manifestaciones actuales de la ciencia jurídica	321
3.1. <i>La Dogmática jurídica</i>	321
3.2. <i>El Derecho comparado</i>	324
3.3. <i>La Teoría general del Derecho</i>	325
3.4. <i>Sociología del Derecho</i>	326
4. El sentido y la función de la Filosofía del Derecho	328
5. Principales ámbitos de proyección de la reflexión iusfilosófica ...	330
5.1. <i>Teoría del Derecho</i>	330
5.2. <i>Teoría del conocimiento jurídico</i>	332
5.3. <i>Teoría de la justicia</i>	333
BIBLIOGRAFÍA	335
EJERCICIOS DE AUTOEVALUACIÓN	337

1. LA PRESENCIA DEL DERECHO EN LA VIDA SOCIAL Y EL SENTIMIENTO JURÍDICO¹

El Derecho regula muchos actos de nuestra vida, más de los que en principio pensamos. El contacto con lo jurídico es tan habitual que con frecuencia no somos conscientes de ello: por ejemplo, comprar un periódico es realizar un contrato de compraventa; al tomar el autobús realizamos un contrato de transporte y hasta el uso de la vía pública está sometido a normas administrativas. Existen también otros actos que nos parecen jurídicos de una forma clara, como otorgar testamento, hipotecar una finca o denunciar un delito ante la policía y, en general, todos aquellos que requieren la presencia de funcionarios (jueces, magistrados, cargos electos, policía...) o profesionales especialmente habilitados por las leyes para el ejercicio de sus profesiones (notarios, abogados, registradores, etc.). En estos casos, las leyes regulan la forma y el procedimiento a seguir, las condiciones de validez de los actos y también el acceso al ejercicio de esas profesiones.

La omnipresencia del Derecho en nuestra sociedad puede llevar a pensar en la naturalidad de la organización jurídica de las relaciones humanas. Una juridicidad que es universal porque brota de un sentimiento común a todos los hombres, el sentimiento de lo jurídico, y se plasma en la organización jurídica de toda sociedad. *Ubi societas ibi ius*, dice un conocido aforismo latino: donde hay sociedad hay Derecho. La rotundidad de esta afirmación puede ser, sin embargo, infundada; resultado de una apariencia engañosa basada en diferentes ideologías sobre qué es el Derecho. Ideologías que pueden ser muy distintas, pues bien pueden buscar sustituir por el Derecho cualquier otro modo de relación entre seres humanos (como, por ejemplo, ocurre con la doctrina de la universalidad de los derechos subjetivos naturales), o bien querrían ver como ya jurídi-

¹ Este epígrafe ha sido redactado por Raúl Sanz Burgos.

cos modos de relación en los que no aparece autoridad alguna con el fin de rechazar así la necesidad del poder político para reconocer que nos hallamos en presencia del Derecho.

Por otra parte, frente a la supuesta universalidad de las relaciones jurídicas hay que señalar también que resulta un dato indiscutible que lo jurídico es un fenómeno histórico que adopta muy variadas formas. Esta circunstancia se ilustra perfectamente con uno de los argumentos utilizados con más frecuencia precisamente para justificar la existencia universal del sentimiento jurídico: cada vez que nos encontramos ante una situación problemática, ante una situación conflictiva, tomamos partido sin necesidad de una deliberación previa, porque hay «algo» que nos lleva a saber—casi podríamos decir, a ver— qué es justo y qué es injusto. La claridad de este sentimiento no debe hacer olvidar, sin embargo, que costumbres que hoy repugnan a la sensibilidad, como son las formas más brutales de discriminación, la esclavitud y los sacrificios humanos, al parecer, no han repugnado al supuesto sentimiento jurídico de muchos pueblos.

En fin, nos hallamos rodeados por el Derecho, pero esta aparente ubicuidad no nos facilita información alguna sobre en qué consiste el Derecho. Tampoco la problemática remisión a un supuesto fundamento antropológico revela nada, más bien es indicio de diferentes ideologías jurídicas. De tales ideologías se dirá algo en el apartado 4 de este tema.

2. POLISEMIA DEL TÉRMINO «DERECHO»

La palabra «derecho» tiene diversos significados y se refiere, por lo tanto, a diversas realidades; esto genera ambigüedad en su uso. En el siguiente cuadro hay cuatro frases, tomadas del lenguaje ordinario, en las que aparece la palabra «derecho» y sus correspondientes significados distintos.

	Significado
1) El <i>Derecho</i> español no admite la pena de muerte	<i>Norma o conjunto de normas</i>
2) Tengo <i>derecho</i> a la libertad de expresión	<i>Facultad o poder</i>
3) El <i>Derecho</i> es un sistema de normas	<i>Ciencia</i>
4) ¡No hay <i>Derecho</i> a que existan tantas desigualdades!	<i>Valor, justicia</i>