

QUESTIONS CONTEMPORAINES DE THÉORIE  
ANALYTIQUE DU DROIT

CUESTIONES CONTEMPORÁNEAS DE TEORÍA  
ANALÍTICA DEL DERECHO

PROBLEMI ATTUALI DELLA TEORIA  
ANALITICA DEL DIRITTO

Pierre BRUNET y Federico J. ARENA  
(Dirs.)

*Actas de las «Journées Latines de Théorie Analytique du droit»  
Organizadas por el Centre de Théorie et Analyse du droit  
(UMR CNRS 7074-Paris Ouest Nanterre La Défense)  
Villa Finaly, 23-24 octubre 2009*

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES

2011

## SUMARIO

	Pág.
INTRODUCTION, por <i>Pierre Brunet</i> .....	11
 <b>PARTE PRIMERA</b> <b>ESTUDIOS</b>  	
<b>LA INALIENABILIDAD DE LOS DERECHOS HUMANOS</b> , por <i>Macario Alemany</i> .....	17
1. INTRODUCCIÓN.....	17
2. UN VÍNCULO INDISOLUBLE CON CIERTOS BIENES FUNDAMENTALES .....	21
3. LOS DERECHOS INALIENABLES COMO DERECHOS SUBJETIVOS .....	24
3.1. La complejidad de la noción de «derecho subjetivo» .....	24
3.2. La redefinición de «derecho subjetivo» propuesta por Ferrajoli.	26
3.3. Derechos subjetivos inalienables.....	28
4. DERECHOS INALIENABLES, UNIVERSALES Y ABSOLUTOS.....	31
4.1. Universalidad e inalienabilidad .....	32
4.2. Inalienabilidad y carácter absoluto .....	38
5. DERECHOS INALIENABLES, DIGNIDAD Y PATERNALISMO .....	41
6. CONCLUSIONES .....	47
BIBLIOGRAFÍA .....	49
 <b>PLURALISME DES ORDRES JURIDIQUES ET HIERARCHIE DES</b> <b>NORMES</b> , por <i>Pierre Brunet</i> .....	
1. POSITION DU PROBLÈME.....	53

	Pág.
2. EXAMEN DU «PLURALISME ORDONNÉ».....	55
2.1. Première thèse: pas de hiérarchie entre les ordres juridiques.....	56
2.2. Deuxième thèse: Imbrication des ordres juridiques .....	58
2.3. Présupposé théorique du pluralisme ordonné .....	61
3. LE PLURALISME: UNE STRATÉGIE ARGUMENTATIVE À LA FOIS CONTRAINTE ET EFFICACE .....	62
3.1. Les juges: maîtres ou esclaves du pluralisme ordonné? .....	62
3.1.1. Pourquoi les juges? .....	62
3.1.2. Ce que «ordonner le pluralisme» veut dire .....	64
3.2. Une stratégie politiquement efficace .....	70
BIBLIOGRAPHIE.....	73
<b>LAS BUENAS Y LAS MALAS HISTORIAS. CRITERIOS DE VALIDACIÓN DEL DISCURSO DE LOS HECHOS EN LAS SENTENCIAS JUDICIALES</b> , por <i>Rodrigo Coloma</i> .....	75
1. INTRODUCCIÓN.....	76
2. ENTRE RELATOS Y CADENAS ARGUMENTALES .....	78
3. RAZONES PARA EL FRACASO DE HISTORIAS INCORPORADAS EN LAS SENTENCIAS JUDICIALES .....	82
3.1. La garantía de la sinceridad. El fracaso de la intime conviction...	83
3.2. La construcción social del conocimiento y sus límites. Peripecias de la valoración racional de la prueba .....	85
4. RAZONES PARA EL ÉXITO DE HISTORIAS INCORPORADAS EN LAS SENTENCIAS JUDICIALES .....	87
4.1. La relevancia de la historia presentada como punto de partida...	88
4.2. Coherencia de la narración y selección de los mundos posibles...	89
4.3. Completitud o cobertura de la explicación .....	90
4.4. Anclaje con un background de conocimientos prestigiosos .....	91
4.5. Anclaje en la información disponible.....	93
5. LA COMPETICIÓN ENTRE BUENAS HISTORIAS. A MODO DE CONCLUSIÓN .....	94
BIBLIOGRAFÍA .....	95
<b>SOBRE EL MODESTO PRINCIPIO DE QUE LA IGNORANCIA DEL DERECHO NO EXCUSA DE SU CUMPLIMIENTO</b> , por <i>Liborio L. Hierro</i> .....	99
1. INTRODUCCIÓN.....	99
2. ANTECEDENTES HISTÓRICOS .....	101
3. JOHN AUSTIN: UNA REGLA NECESARIA Y UNAS RAZONES INSATISFATORIAS .....	110

	Pág.
4. JOAQUÍN COSTA: «LA MÁS GRANDE TIRANÍA QUE SE HAYA EJERCIDO JAMÁS EN LA HISTORIA».....	112
5. SOBRE EL ALCANCE Y JUSTIFICACIÓN DEL PRINCIPIO.....	115
5.1. Normas con sanción restitutiva y normas con sanción represiva	117
5.2. « <i>Mala in se</i> » y « <i>Mala prohibita</i> » .....	119
5.3. El error de prohibición .....	121
6. EL ALCANCE RESIDUAL DEL PRINCIPIO DE IGNORANCIA.....	123
BIBLIOGRAFÍA .....	126

<b>FONTI DELLA NORMATIVITÀ E CONVENZIONI PROFONDE</b> , por <i>Alberto Puppo</i> .....	129
1. CHIARIMENTI CONCETTUALI .....	131
1.1. Regola di riconoscimento: obbligo per i giudici o definizione della validità sistemica? .....	131
1.2. Regola di riconoscimento e convenzioni sociali .....	132
1.3. Convenzioni, convenzioni profonde e valori .....	133
1.4. Punti di vista pratico e epistemologico sulla normatività .....	135
2. REGOLA DI RICONOSCIMENTO E REGOLA D'AUTORITÀ NE- LLA TEORIA DI HART .....	137
2.1. La regola di riconoscimento tra essere e dover essere.....	139
2.2. Regola d'autorità e norma fondamentale .....	141
3. LA PROFONDITÀ DELLA REGOLA D'AUTORITÀ .....	145
3.1. Profondità e concepibilità prima di Marmor .....	146
3.2. Marmor e la distinzione tra convenzioni profonde e convenzioni superficiali .....	150
3.3. La convenzione profonda del gioco diritto .....	154
BIBLIOGRAFIA .....	161

<b>DE BENTHAM A KELSEN EN PASSANT PAR MERKL. UNE TRAME CONCEPTUELLE RECURRENTE DE LA THEORIE JURIDIQUE</b> , por <i>Guillaume Tusseau</i> .....	167
1. LA THÈSE DE L'UNIFORMITÉ DES ENTITÉS JURIDIQUES.....	169
1.1. L'individuation des entités juridiques élémentaires .....	170
1.1.1. Le constructivisme dans la recherche de la forme idéale de l'entité juridique .....	170
1.1.2. Les concepts d'entité juridique retenus .....	173
1.2. Le monisme conceptuel .....	175
1.2.1. Le réductionnisme ontologique .....	175
1.1.2. La réduction du matériau juridique brut à l'entité juridi- que élémentaire .....	178

	Pág.
2. LA THÈSE DU CARACTÈRE DYNAMIQUE DU DROIT.....	181
2.1. L'identification du (des) caractère(s) dynamique(s) du droit.....	181
2.1.1. Le droit comme construction graduelle.....	182
2.1.2. Le droit comme phénomène renouvelé.....	187
2.2. La construction d'un concept de pouvoir normatif.....	191
2.2.1. Les hésitations de Kelsen vis-à-vis du concept de norme d'habilitation.....	191
2.2.2. La théorie du pouvoir juridique de Bentham.....	193
3. CONCLUSION.....	195
BIBLIOGRAPHIE.....	196

## PARTE SEGUNDA

### MESA REDONDA

#### **CONSTITUCIONALISMO Y DEMOCRACIA: ¿UNA ANTINOMIA?**

<b>GIUSTIZIA COSTITUZIONALE V. DEMOCRAZIA</b> , por <i>Riccardo Guastini</i> .....	201
<b>CONFLICTOS CONSTITUCIONALES, INDETERMINACIÓN Y DIS- CRECIONALIDAD JUDICIAL</b> , por <i>David Martínez Zorrilla</i> .....	207
BIBLIOGRAFÍA.....	219
<b>CONSTITUTIONNALISME ET DEMOCRATIE: UNE ANTINOMIE?</b> , por <i>Michel Troper</i> .....	221