

FILOSOFÍA DEL DERECHO
Y SOCIOLOGÍA JURÍDICA



Derecho e interpretación

Temas de Hermenéutica jurídica
y Filosofía del Derecho

Juan Antonio Gómez García
Manuel Lázaro Pulido
Víctor Talavero

Editores

REUS
EDITORIAL

COLECCIÓN FILOSOFÍA DEL DERECHO Y SOCIOLOGÍA JURÍDICA

TÍTULOS PUBLICADOS

- Los defensores del pueblo en España**, *Fernando Luis de Andrés Alonso* (2017).
- Argumentación jurídica y ética de la virtud**, *Tasia Aránguez Sánchez* (2018).
- Administración pública y menores de edad: El sistema de protección a la luz de los informes de los defensores del pueblo**, *Beatriz González Moreno* (2018).
- Ius cogens. La actualidad de un tópico jurídico clásico**, *Joaquín R. Argés* (2019).
- Menéndez Pelayo en el pensamiento jurídico contemporáneo**, *José Alberto Vallejo del Campo* (2019).
- El olvido de los derechos de la infancia en la violencia de género**, *Paula Reyes Cano* (2019).
- El presente de la Filosofía del Derecho**, *Milagros Otero Parga* (2020).
- Crímenes de lesa humanidad. Genealogía de un concepto jurídico-filosófico contemporáneo**, *Leonor Esteves* (2021).
- Conversaciones con la Historia del Pensamiento Jurídico. Desde la antigua Grecia hasta el siglo XIX**, *Milagros Otero Parga* (2021).
- Derecho y memoria**, *António Colaço Martins Filho* (2021).
- Historia de las ideas jurídicas en Occidente. Desde los albores hasta la actualidad**, *Milagros Otero Parga* (2021).
- Filosofía del Derecho. Bases para una concepción onto-antropológica del Derecho**, *José de Faria Costa* (2022).
- La Cátedra de Derecho Natural y Filosofía del Derecho en la Universidad de Sevilla. Un siglo de Filosofía Jurídica (1843- 1943)**, *Felipe R. Navarro Martínez* (2022).
- Sociedad, Historia, y Derecho en la filosofía política de José Ortega y Gasset**, *Gregorio Robles Morchón* (2022).
- Justicia natural y justicia legal. La justicia indígena en Ecuador**, *Edison Joselito Naranjo Luzuriaga* (2023).
- La sociología del Derecho de Theodor Geiger. Ensayo de síntesis y breve valoración crítica**, *Gregorio Robles Morchón* (2023).
- Derechos al final de la vida. Una exploración bioética sobre los derechos de las personas mayores y altamente vulnerables**, *Vicente Bellver Capella* (2023).
- Ordenamiento, sistema y ámbito jurídico. El método comunicacional y el punto de vista interno**, *Gregorio Robles-Morchón* (2024).
- Derecho e interpretación. Temas de Hermenéutica jurídica y Filosofía del Derecho**, *Juan Antonio Gómez García, Manuel Lázaro Pulido, Víctor Talavera* (Dir.) (2024).

FILOSOFÍA DEL DERECHO Y SOCIOLOGÍA JURÍDICA

Directora: MILAGROS OTERO PARGA

Catedrática de Filosofía del Derecho

DERECHO E INTERPRETACIÓN TEMAS DE HERMENÉUTICA JURÍDICA Y FILOSOFÍA DEL DERECHO

Editores

JUAN ANTONIO GÓMEZ GARCÍA
MANUEL LÁZARO PULIDO
VÍCTOR TALAVERO

Autores

FRANCISCO DE BORJA GALLEGO PÉREZ DE SEVILLA	NAPOLEÓN CONDE GAXIOLA
VICENTE LLAMAS ROIG	MARCELINO AGÍS VILLAVERDE
ESTEBAN ANCHÚSTEGUI IGARTUA	MAURICIO BEUCHOT
JUAN ANTONIO GÓMEZ GARCÍA	MANUEL LÁZARO PULIDO
ÁNGEL CUBO MAYO	VÍCTOR TALAVERO CABRERA
MIGUEL GRANDE YÁÑEZ	CRISTINA HERMIDA DEL LLANO
LILIANA ORTIZ BOLAÑOS	RAÚL C. CANCIO

REUS
EDITORIAL

Madrid, 2024

© Cada autor

© Editorial Reus, S. A., para la presente edición
C/ Rafael Calvo, 18, 2º C – 28010 Madrid
Teléfonos: (34) 91 521 36 19 – (34) 91 522 30 54
Fax: (34) 91 445 11 26
reus@editorialreus.es
www.editorialreus.es

1.ª edición REUS, S.A. (2024)

ISBN: 978-84-290-2818-8

Depósito Legal: M-5248-2024

Diseño de portada: Lapor

Impreso en España

Printed in Spain

Imprime: *Ulzama Digital*

Ni Editorial Reus ni sus directores de colección responden del contenido de los textos impresos, cuya originalidad garantizan sus propios autores. Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra sólo puede ser realizada con la autorización expresa de Editorial Reus, salvo excepción prevista por la ley. Fotocopiar o reproducir ilegalmente la presente obra es un delito castigado con cárcel en el vigente Código penal español.

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN.....	9
PARTE I: CUESTIONES PRELIMINARES SOBRE DERECHO, ÉTICA Y POLÍTICA	17
CAPÍTULO I: NORMA, ESTADO Y MODERNIDAD: EL DERECHO COMO IMPUTACIÓN FORMAL, FRANCISCO DE BORJA GALLEGO PÉREZ DE SEVILLA	19
1. Introducción.....	19
2. El triunfo de la legislación.....	22
3. La debelación del Derecho	26
4. El problema de la legitimidad	32
5. Conclusiones: hacia una politización del derecho.....	35
6. Referencias bibliográficas	36
CAPÍTULO II: FUNDAMENTO ÉTICO DE LA LEY POSITIVA EN EL IDEALISMO TRASCENDENTAL, VICENTE LLAMAS ROIG.....	39
1. Introducción.....	39
2. Prolegómenos a una ética formal de máximos. Hipogénesis del νοούμενον	43
3. Apodíctica fundamentación de una ley universal.....	59
4. Desinterés empírico en la ética formal kantiana.....	72
5. Transvaluación del universal noético <i>ante rem</i> (κόσμος νοητός) en universal ético <i>ante sensibilitatem</i> (κόσμος τελικός) a través de la libertad nouménica	79
6. Epílogo.....	86
7. Referencias bibliográficas	87
CAPÍTULO III: DEL ORIGEN Y FUNDAMENTACIÓN DE LA POLÍTICA AL SISTEMA DE PARTIDOS, ESTEBAN ANCHÚSTEGUI IGARTUA..	89
1. Introducción.....	89
2. La política y lo político: en torno al poder político.....	90
3. La política como proyecto de autonomía colectiva e individual	94

4. La esfera política y la acción humana	97
5. La construcción democrática de la ciudad.....	99
6. La formación del <i>espacio público</i>	101
7. La representación: la frontera del <i>demos</i> . El sistema de partidos	105
8. Referencias bibliográficas	114

PARTE II

HERMENÉUTICA Y FILOSOFÍA DEL DERECHO 117

CAPÍTULO IV: *HERMENEUTICA IURIS* Y *HERMENEUTICA LEGIS*: LA HERMENÉUTICA JURÍDICA COMO FILOSOFÍA DEL DERECHO Y COMO METODOLOGÍA JURÍDICA, JUAN ANTONIO GÓMEZ GARCÍA

.....	119
1. Hermenéutica y Derecho	119
2. La hermenéutica jurídica: <i>Hermeneutica legis</i> y <i>Hermeneutica iuris</i>	122
3. La <i>Hermeneutica legis</i> como metodología jurídica	123
4. De la <i>Hermeneutica legis</i> a la <i>Hermeneutica iuris</i> , a propósito de la polémica entre Emilio Betti y Hans-Georg Gadamer.....	127
5. La <i>Hermeneutica iuris</i> como filosofía jurídica.....	130
6. A modo de conclusión.....	135
7. Referencias bibliográficas	138

CAPÍTULO V: HERMENÉUTICA DEL DERECHO: MÁS ALLÁ DE LA NORMA, ÁNGEL CUBO MAYO.....

.....	141
1. Características del normativismo y razones de su insuficiencia.	142
2. ¿Por qué la hermenéutica?.....	146
3. La acción humana sometida a normas y creadora de normas	148
4. El juego del derecho	153
5. ¿Qué hace el derecho?.....	163
6. Conclusión.....	173
7. Referencias bibliográficas	175

CAPÍTULO VI: LA REVISIÓN DE LA METODOLOGÍA JURÍDICA DESDE LA HERMENÉUTICA DE LOS HECHOS, MIGUEL GRANDE YÁÑEZ

.....	177
1. La decisiva fuerza jurídica de los hechos	177
2. De la suerte hermenéutica del método jurídico.....	187
3. Referencias bibliográficas	195

CAPÍTULO VII: LA HERMENÉUTICA JURÍDICA: UN MÉTODO PARA LA CONSTRUCCIÓN DE RAZONES, LILIANA ORTIZ BOLAÑOS	197
1. Presupuestos–múltiples mundos, múltiples métodos	197
2. Mundo pre-teórico gadameriano: La crítica al método	199
3. La hermenéutica filosófica como ejercicio de múltiples puntos de vista- el diálogo.....	203
4. El problema pre-teórico de la verdad y el método.....	207
5. La verdad y los interrogantes	209
6. El comprender como parte de un mundo pre-teórico	209
7. Hermenéutica, pre-teoría y teoría	210
8. Dar y pedir razones como teoría hermenéutica jurídica	212
9. Hermenéutica Jurídica como método	214
10. Conclusión.....	217
11. Referencias bibliográficas.....	218
CAPÍTULO VIII: REPENSAR EL DERECHO DESDE LA HERMENÉUTICA ANALÓGICA, NAPOLEÓN CONDE GAXIOLA.....	221
1. Introducción.....	221
2. Desarrollo	222
3. Conclusiones	238
4. Referencias bibliográficas	239
CAPÍTULO IX: CONTRIBUCIONES DE EMILIO BETTI A LA HERMENÉUTICA JURÍDICA, MARCELINO AGÍS VILLAVARDE.....	241
1. Betti y la filosofía contemporánea.....	242
2. La aportación de Betti a la Hermenéutica jurídica.....	245
3. Referencias bibliográficas	256
PARTE III:	
PROYECCIONES Y TEMAS DE HERMENÉUTICA JURÍDICA.....	259
CAPÍTULO X: LA HERMENÉUTICA ANALÓGICA, EL DERECHO Y LOS DERECHOS HUMANOS, MAURICIO BEUCHOT.....	261
1. Introducción.....	261
2. Declaración de principios	262
3. El trabajo de la hermenéutica en el derecho.....	263
4. Su relación en la historia.....	264
5. La relación de la hermenéutica analógica con el derecho.....	266
6. Los derechos humanos desde la hermenéutica analógica.....	270
7. Reflexión.....	272

8. Conclusión.....	276
9. Referencias bibliográficas	277
CAPÍTULO XI: HERMENÉUTICA JURÍDICA: INTERPRETACIÓN ORIGINALISTA Y NO ORIGINALISTA DE LA CONSTITUCIÓN DE ESTADOS UNIDOS, MANUEL LÁZARO PULIDO y VÍCTOR TALAVERO CABRERA	279
1. El carácter hermenéutico del texto constitucional estadounidense	281
2. Aproximaciones hermenéuticas en la teoría constitucional estadounidense: originalismo y no-originalismo.....	285
2.1. <i>El originalismo</i>	286
2.2. <i>El neo-originalismo o constitucionalismo vivo</i>	290
3. El papel de la política en la interpretación constitucional	294
4. Referencias bibliográficas	302
CAPÍTULO XII: JUSTICIA AMBITAL Y EXTRA-AMBITAL EN LA TEORÍA COMUNICACIONAL DEL DERECHO. UNA MIRADA DESDE LA ÉTICA JUDICIAL ESPAÑOLA, CRISTINA HERMIDA DEL LLANO	307
1. Introducción.....	307
2. Dos miradas posibles sobre la justicia: la justicia ambital y la justicial extra-ambital	310
3. De la TCD a los principios de la ética judicial.....	312
4. La TCD como trampolín del cambio social desde la ética judicial	323
5. La elaboración de una teoría de la justicia desde una triple perspectiva.....	325
6. Referencias bibliográficas	330
CAPÍTULO XIII: EL JUEZ CASACIONAL, OBSERVADOR CUÁNTICO EN SU LABOR HERMENÉUTICA, RAÚL C. CANCIO.....	335

La Hermenéutica jurídica constituye uno de los ámbitos de reflexión filosófica y metodológica sobre el Derecho más pujantes e interesantes de los últimos años. El panorama actual está poniendo de manifiesto la necesidad de rehabilitar la Hermenéutica jurídica como auténtica Filosofía del Derecho, más allá de su funcionalidad meramente metodológica (aunque sin postergarla), revelándose como un modo de pensar lo jurídico extraordinariamente poderoso y fecundo.

La rehabilitación de la Ontología jurídica para comprender el Derecho constituye el principal potencial de la Hermenéutica jurídica hoy, ya que permite actualizar los grandes temas y las cuestiones nucleares de la Filosofía jurídica contemporánea, otorgándoles una conformación nueva y abriéndolos a desarrollos que pueden resultar muy provechosos para comprender y explicar lo jurídico.

Bajo esta tendencia general se contextualiza la colección de estudios que presentamos aquí, de temática muy variada, pero todos ellos relacionados directamente con el estado actual de la Hermenéutica jurídica y sus proyecciones en el ámbito de la Filosofía del Derecho. A todos ellos les mueve el objetivo primordial de contribuir a la formación y desarrollo de una Hermenéutica jurídica adecuada a los tiempos que vivimos, fundada filosóficamente en toda su extensión e implicaciones, y útil para el jurista, tanto en su actividad teórica como práctica.

Autores

FRANCISCO DE BORJA GALLEGO PÉREZ DE SEVILLA	NAPOLEÓN CONDE GAXIOLA
VICENTE LLAMAS ROIG	MARCELINO AGÍS VILLAVERDE
ESTEBAN ANCHÚSTEGUI IGARTUA	MAURICIO BEUCHOT
JUAN ANTONIO GÓMEZ GARCÍA	MANUEL LÁZARO PULIDO
ÁNGEL CUBO MAYO	VÍCTOR TALAVERO CABRERA
MIGUEL GRANDE YÁÑEZ	CRISTINA HERMIDA DEL LLANO
LILIANA ORTIZ BOLAÑOS	RAÚL C. CANCIO