



**ESTUDIOS DE FILOSOFÍA
JURÍDICA Y POLÍTICA**

María José Falcón y Tella



UNIVERSIDAD NACIONAL
AUTÓNOMA DE MÉXICO

ESTUDIOS DE FILOSOFÍA JURÍDICA Y POLÍTICA

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Serie DOCTRINA JURÍDICA, Núm. 507

Coordinadora académica: Elvia Lucía Flores Ávalos

Coordinadora editorial: Karla Beatriz Templos Núñez

Edición: Rosa María González Olivares y Margarita García Castillo

Formación en computadora: Javier Mendoza Villegas

MARÍA JOSÉ FALCÓN Y TELLA

ESTUDIOS
DE FILOSOFÍA
JURÍDICA Y POLÍTICA



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO
MÉXICO, 2009

Primera edición: 31 de agosto de 2009

DR © 2009. Universidad Nacional Autónoma de México

Ciudad Universitaria, 04510 México, D. F.

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Circuito Maestro Mario de la Cueva, s/n
Ciudad de la Investigación en Humanidades
Ciudad Universitaria, 04510 México, D. F.

Impreso y hecho en México

ISBN 978-607-02-0801-0

A José Luis

CONTENIDO

Prólogo.	XV
Jorge CARPIZO	
Presentación	XXIII

CAPÍTULO PRIMERO

ESTADO SOCIAL Y DEMOCRÁTICO DE DERECHO Y CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA DE 1978

I. Introducción. La interpretación “de” y “desde” la Constitución. Valor jurídico del artículo 1.1	1
II. Criterio literal	5
1. España	6
2. Se constituye	7
3. Estado.	8
4. Social y democrático de derecho	9
5. Propugna	21
6. Valores superiores	21
7. Del ordenamiento jurídico	23
III. Criterio sistemático	30
1. El artículo 9o. de la Constitución Española	31
2. Otros principios básicos	45
IV. Criterio histórico.	53
1. Antecedentes históricos	53
2. Antecedentes legislativos	64

V. Criterio lógico	67
1. Estado social <i>versus</i> Estado democrático	68
2. Estado de derecho <i>versus</i> Estado democrático	69
3. Estado de derecho <i>versus</i> Estado social	69

CAPÍTULO SEGUNDO

FUNDAMENTACIÓN SUPRAPOSITIVA DE ALGUNAS INFRACCIONES NORMATIVAS

I. Posibilidad de fundamentación o justificación de algunas infracciones normativas	73
II. Tipos de fundamentación de las infracciones normativas, especialmente la fundamentación suprapositiva	78
1. Introducción	78
2. La fundamentación religiosa	82
3. La fundamentación moral	84
4. La fundamentación en la ley natural	86
5. La fundamentación en la equidad	89
6. La fundamentación en la naturaleza de las cosas	91

CAPÍTULO TERCERO

LA DESOBEDIENCIA CIVIL COMO FORMA DE PARTICIPACIÓN POLÍTICA

La desobediencia civil como forma de participación política	95
---	----

CAPÍTULO CUARTO

DESOBEDIENCIA PARALEGAL

Desobediencia paralegal	111
-----------------------------------	-----

CAPÍTULO QUINTO

PRINCIPALES CONSECUENCIAS A PROPÓSITO
DE LA POSIBILIDAD DE HABLAR DE UN DERECHO
A LA DESOBEDIENCIA CIVIL EN EL PLANO JURÍDICO

I. Planteamiento del tema	127
II. La desobediencia civil y la presunción de inocencia.	129
III. La desobediencia civil y la interpretación jurídica	129
IV. La desobediencia civil y el papel del juez	132
V. La desobediencia civil y la norma futura.	134
VI. La desobediencia civil y los derechos subjetivos.	136
VII. La juridización de la desobediencia civil.	137

CAPÍTULO SEXTO

LA DESOBEDIENCIA CIVIL Y EL DERECHO DE ASILO

La desobediencia civil y el derecho de asilo	139
--	-----

CAPÍTULO SÉPTIMO

¿UN DERECHO A DESOBEDECER LA LEY POR ANALOGÍA?
ENSAYO DE UNA JUSTIFICACIÓN JURÍDICA
DE LA DESOBEDIENCIA CIVIL A TRAVÉS
DEL ARGUMENTO ANALÓGICO

¿Un derecho a desobedecer la ley por analogía?	145
--	-----

CAPÍTULO OCTAVO

LAS GENERACIONES DE DERECHOS Y LA GUERRA

I. Las generaciones de derechos	153
---	-----

1. Los derechos de primera y segunda generación	153
2. Los derechos de tercera generación o de la solidaridad . .	156
3. ¿Existe una cuarta generación de derechos?	158
4. Riesgos y sombras de la teoría de las generaciones de de- rechos	159
II. Consideraciones acerca de la guerra	159
1. ¿Es la guerra efectiva?	160
2. La legalidad de la guerra	162
3. Sobre la justificación de la guerra. ¿Existe una guerra jus- ta? Evolución en el concepto clásico de guerra	162
4. Conclusión: convirtiendo el poder y la influencia en auto- ridad	165

CAPÍTULO NOVENO

DERECHO PENAL Y DESOBEDIENCIA CIVIL

Derecho penal y desobediencia civil	169
---	-----

CAPÍTULO DÉCIMO

TIPOLOGÍA DE ACTOS ANTIJURÍDICOS

I. Introducción	193
1. La escala de intensidad de la libertad	193
2. La perspectiva estática de estudio —la situación jurídi- ca, la relación jurídica, el negocio jurídico y el contrato— y la perspectiva dinámica —el hecho jurídico y el acto jurídico—.	193
II. Tipología del acto jurídico	196
1. Los actos jurídicos lícitos	196
2. Los actos jurídicos intermedios	198
3. Los actos jurídicos ilícitos	200

CAPÍTULO DECIMOPRIMERO

FUNDAMENTO Y FINALIDAD DE LA SANCIÓN PENAL
DESDE EL PUNTO DE VISTA IUSFILOSÓFICO

I. Introducción.	211
II. El carácter coactivo del derecho	213
III. Principales tipos de sanciones penales: las penas y las medidas de seguridad	215
1. Fundamento y justificación de la sanción penal.	215
2. Función de la sanción penal	216
3. El plano de la teoría	218
4. El plano de la “praxis”	221
IV. El carácter heterónomo del derecho	223

CAPÍTULO DECIMOSEGUNDO

LA OBLIGACIÓN POLÍTICA DE OBEDIENCIA
DEL INDIVIDUO

La obligación política de obediencia del individuo	225
--	-----

CAPÍTULO DECIMOTERCERO

ESTADO DE NECESIDAD E INFRACCIÓN DE LA LEY.
ANÁLISIS DEL MODELO ESTADOUNIDENSE

I. Introducción.	239
II. Protestas antibelicistas	246
III. Protestas antinucleares	247
IV. Las protestas en favor de la vida, especialmente las pro- testas antiabortivas	249
V. Los casos de “desprogramación”	249
VI. La decisión sobre el <i>laetrile</i>	250

CAPÍTULO DECIMOCUARTO

FASES EN LA VIDA DEL DERECHO: EL “ITER” JURÍDICO

I. Introducción	253
II. La creación del derecho. Teoría de las fuentes del derecho. Del concepto de derecho al de ley	254
1. El derecho.	254
2. El derecho positivo	267
3. El ordenamiento jurídico	271
4. La norma jurídica	282
5. La ley	289
III. La aplicación del derecho	292
IV. La complementación del derecho por la jurisprudencia . . .	294
V. La verificación del derecho	295

CAPÍTULO DECIMOQUINTO

EL DEBATE CONTEMPORÁNEO SOBRE LA JUSTICIA

I. Introducción.	299
II. Jürgen Habermas y la <i>Diskursethik</i>	301
III. John Rawls: <i>Justice as Fairness</i>	304
IV. Ronald Dworkin, <i>Taking rights seriously</i>	309
V. Otras concepciones de lo justo.	315

CAPÍTULO DECIMOSEXTO

HANS Kelsen y su APORTACIÓN A LA TEORÍA
DEL DERECHO CONTEMPORÁNEA

I. Biografía intelectual de Kelsen.	323
---	-----

1. ¿Unidad en la obra kelseniana?	323
2. Factores condicionantes de la obra kelseniana	324
3. Etapas en la biografía intelectual de Kelsen.	325
II. Pensamiento de Kelsen	339
1. Concepción del derecho en forma de <i>Stufenbau</i>	339
2. Teoría de la validez: la “ <i>Grundnorm</i> ”.	341
3. La relación entre el mundo del valer, del ser y del deber ser: la pureza metódica y el rechazo de la falacia natura- lista	355
4. La negación del derecho subjetivo	357

Estudios de filosofía jurídica y política, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el 31 de agosto de 2009 en Grupo Editorial Jano S. A. de C. V., Sebastián Lerdo de Tejada Poniente 846 esquina Agustín Millán, colonia Electricistas Locales, Toluca 50040, Estado de México. *Se utilizó tipo Times New Roman* de 9, 10 y 11 puntos. En esta edición se usó papel cultural 70 x 95 de 50 kilos para las páginas interiores y cartulina couché de 162 kilos para los forros; consta de 500 ejemplares (impresión digital).