

ÍNDICE

NOTA PRELIMINAR	17
PRÓLOGO	19
CAPÍTULO PRIMERO. CONSIDERACIONES PRELIMINARES SOBRE LAS TEORÍAS ANALÍTICAS DE LOS DERECHOS	23
I.1. Presentación sinóptica y analítica de la obra	28
I.2. De Bentham a Kramer: (re)lecturas, enmiendas, diálogos. La importancia de la metateoría descriptiva y crítica y sus con- exiones con la formulación de teorías	32
I.3. Definiciones y aclaraciones acerca de los usos de la expresión «derecho»	34
CAPÍTULO SEGUNDO. LOS DERECHOS COMO FICCIONES ÚTILES: LA TEORÍA DE LOS DERECHOS DE BENTHAM	37
II.1 Las teorías psicológica y legislativa: la noción de «interés» ...	44
II.1.1. La teoría psicológica de la acción: el interés como base de la explicación causal de las acciones	45
II.1.1.1. «Interés» como noción conectiva de la psi- cología y la legislación	53
II.1.2. La teoría de la legislación: del interés particular al interés público	57
II.1.2.1. Asunción inicial: el principio de autoprefe- rencia	59
II.1.2.2. Fin de la teoría legislativa: la implementa- ción del principio de utilidad en sentido normativo	61

II.1.2.3.	Medios: concordancia entre interés particular e interés público	62
II.2.	La teoría de los derechos de Bentham	66
II.2.1.	Análisis ontológico-lingüístico: los derechos jurídicos como entidades ficticias	68
II.2.1.1.	Los derechos naturales, entidades fabulosas, frente a los derechos jurídicos, entidades ficticias	69
II.2.1.2.	Breve contraste con la teoría de las descripciones definidas	72
II.2.1.3.	El instrumento demistificador del lenguaje jurídico: la paráfrasis	76
II.2.2.	Análisis estructural: los derechos como producto de obligaciones	80
II.2.2.1.	Sentidos de «derecho», variedades de microderechos	80
II.2.2.2.	Relaciones lógicas y ontológico-semánticas: la prioridad explicativa de los deberes	86
II.2.3.	Análisis funcional: los derechos como beneficios	95
II.2.3.1.	El árbol del bien y del mal: la prioridad axiológica de los derechos	99
II.2.3.2.	La teoría del beneficiario en <i>An introduction to the principles of morals and legislation</i>	104
II.2.3.3.	Obligaciones sin derechos correlativos	106
II.2.3.4.	El titular de derechos: la parte beneficiada o lesionada	108
II.3.	Recapitulación	109
CAPÍTULO TERCERO. LOS DERECHOS DEL JURISTA, LOS DERECHOS DEL CRÍTICO: LA PROPUESTA DE REDEFINICIÓN Y LA TEORÍA ALTERNATIVA DE HART		
III.1.	Redefinición de algunos nudos técnico-jurídicos de la teoría del beneficiario	120
III.1.1.	Hacia el beneficio directo, a través de la objetivación de «beneficio»	122
III.1.2.	Del beneficio al perjuicio directo. El damnificado como caso paradigmático de «beneficiario directo»	130
III.2.	Cómo explicar los derechos de la ley ordinaria: la teoría de la elección	136

ÍNDICE

III.2.1. <i>Pars destruens</i> . La acusación de redundancia a la teoría del beneficiario	137
III.2.2. <i>Pars construens</i> . Carácter disponible de los derechos: capacidad de decisión y control sobre la obligación ajena	140
III.2.3. Obligaciones con y sin derechos correlativos y sectores del ordenamiento jurídico	149
III.2.4. El análisis conceptual hartiano de los derechos y el discurso acerca de la justificación: una renovación del método	153
III.2.5. La dimensión justificativa de los derechos. Discursos de justificación y discursos acerca de la justificación	156
III.3. Cómo explicar los derechos fundamentales: inmunidades y necesidades	159
III.3.1. Inmunidades frente al legislador	160
III.3.2. Tres perspectivas acerca de los derechos	162
III.4. <i>Post scriptum</i> . La inadvertencia de Lyons y la acusación de redundancia de Hart	167
III.5. Recapitulación	175
Intermedio. Los derechos como razones justificativas. La teoría del interés a la luz de una concepción dinámica de los derechos	178
CAPÍTULO CUARTO. LA CONCEPCIÓN HOFFELDIANA Y LA CONCEPCIÓN DINÁMICA DE LOS DERECHOS: RECUENTO DE LA CONTROVERSI Y PROPUESTA DE INTEGRACIÓN DE ENFOQUES	
IV.1. La sintaxis de los derechos: la denominada «concepción estática» como modelo analítico-conceptual	188
IV.1.1. La tesis de la correlatividad de derechos y obligaciones	188
IV.1.2. La reconstrucción racional de Hohfeld de «derecho subjetivo»	193
IV.1.2.1. Tesis de la universalidad de los conceptos jurídicos fundamentales	200
IV.1.2.2. Tesis de la estricta bilateralidad de las relaciones normativas básicas	202
IV.2. El intento de refutación de Hohfeld por parte de la concepción dinámica. Réplicas y contrarréplicas	202

IV.2.1. Réplicas a la tesis de la universalidad. El caracter unitario del vocabulario de los derechos frente a la fragmentación del léxico hohfeldiano	203
IV.2.2. Réplicas a la tesis de la estricta bilateralidad. Pluralidad de partes y de relaciones frente a relaciones normativas elementales	210
IV.2.3. Réplicas a la tesis de la correlatividad 1: la vinculación entre derechos y obligaciones no como una relación lógica, sino justificativa	213
IV.2.4. Réplicas a una pretendida tesis de la determinación. La cuestión temporal y la crítica «dinámica en sentido estricto»	217
IV.2.4.1. Coda contra las prioridades incondicionales. Fundamentos axiológicos y consecuencias deónticas. Redes de creencias y clases de derechos	226
IV.2.4.2. La ley escocesa de sucesiones como ilustración de la prioridad justificativa y explicativa de los derechos. Un análisis de órdenes de prioridad de derechos y deberes	228
IV.2.5. Réplicas a la tesis de la correlatividad 2: contra el carácter pretendidamente reflejo de los derechos respecto de las obligaciones	235
IV.3. Consideraciones a favor de la complementariedad de los enfoques	241
IV.4. Recapitulación	243
CAPÍTULO QUINTO. ELOGIO DE LA PROTECCIÓN, ACOGIDA DEL ANTIPATERNALISMO: LA TEORÍA DE LOS DERECHOS DE MACCORMICK	
V.1. Los derechos de los niños como contraejemplo para la teoría de la voluntad	251
V.2. Una laguna incolmable para la teoría de la voluntad: fijando el desacuerdo en torno a los derechos de los niños	256
V.3. La teoría hartiana de las necesidades: una teoría afin ignorada por MacCormick	262
V.4. Bases de una concepción dinámica y acuerdos y desacuerdos con la teoría de la voluntad	265
V.5. Contrapuntos críticos. Los derechos indisponibles como banco de pruebas para la teoría del interés	274

ÍNDICE

V.6. Recapitulación	283
CAPÍTULO SEXTO. LAS MÚLTIPLES FACETAS DE LOS DERECHOS EN EL RAZONAMIENTO JURÍDICO: LA TEORÍA DE LOS DERECHOS DE RAZ	
VI.1. Cláusulas definitorias. Variedad de propósitos de la teoría raziana de los derechos	292
VI.1.1. Intereses, derechos, deberes: exposición sintética de las situaciones normativas	296
VI.2. Tres sentidos de «derecho subjetivo»	305
VI.2.1. Las discordancias entre los sentidos y estrategias para afrontarlas	309
VI.3. Los derechos como fundamento de posiciones normativas: génesis, conflicto y desarrollo de los derechos	314
VI.4. Concepción del «interés» y la titularidad de derechos	324
VI.4.1. Deberes fundados en el bienestar	327
VI.5. Los desajustes aparentes entre intereses y derechos 1: el peso del papel práctico de los derechos y del interés en la libertad	332
VI.5.1. Los desajustes aparentes entre intereses y derechos 2: el peso de los intereses de coparticipación y del bien común	336
VI.6. Recapitulación	342
CAPÍTULO SÉPTIMO. LOS DERECHOS, ENTRE EL RIGOR DE LA CORRELATIVIDAD Y LA HOLGURA DEL BENEFICIO: LA TEORÍA DE LOS DERECHOS DE KRAMER	
VII.1. Una teoría del interés «sin adornos» y con muchas prevenciones. Elementos de una definición acerca de «qué es tener un derecho»	353
VII.2. La titularidad de derechos como eje de la teoría: el test de Bentham	366
VII.2.1. Una herramienta de identificación de titulares efectivos de derechos alternativa al test de Bentham	370
VII.2.2. ¿Qué es apto como contenido de los derechos? Los intereses propios	377
VII.3. Ámbito de aplicación de la teoría krameriana	380
VII.3.1. ¿Qué derechos? Derechos jurídicos definidos	380
VII.3.2. ¿Qué derechos? Pretensiones	386

VII.4. Sobre la dimensión justificativa de la teoría de Kramer y de las teorías de los derechos	396
VII.5. Recapitulación	408
CAPÍTULO OCTAVO. RECONOCIMIENTO ANALÍTICO DE PRESUPUESTOS TEÓRICOS: INTERESES, FUNCIONES DE LOS DERECHOS, APLICACIONES DE UNA TEORÍA DE LA FUNCIÓN DE LOS DERECHOS	
VIII.1. Concepciones de «interés» e inventario de algunos problemas metaéticos»	414
VIII.1.1. Razones morales y acciones altruistas	418
VIII.1.2. Semántica del término «interés»	430
VIII.1.3. Concepción subjetiva de «interés»: los enfoques de teorías de la justicia basados en preferencias y sus inconvenientes	435
VIII.1.4. Concepción objetiva de «interés»: los enfoques de teorías de la justicia y derechos morales basados en necesidades, hacia una lista objetiva de bienes	442
VIII.1.5. La extrapolación a los derechos jurídicos y las técnicas legislativas	444
VIII.2. Funciones de los derechos. Efectos normativos y conceptos conectivos	448
VIII.3. Aplicaciones: qué puede hacer una teoría de la función de los derechos	457
VIII.4. Recapitulación	463
CAPÍTULO NOVENO. FUNDAMENTOS PARA UNA TEORÍA DE LA FUNCIÓN DE LOS DERECHOS	
IX.1. Cláusulas definitorias	470
IX.2. Capacidad teórico-explicativa de las teorías de la función de los derechos. Problemas teóricos fundamentales	473
IX.2.1. La teoría del interés. La pretendida fragilidad del vínculo conceptual entre derechos e intereses	478
IX.2.1.1. Terceros beneficiarios	479
IX.2.1.1.1. Desinterés	481
IX.2.1.1.2. El estatus benéfico	483
IX.2.1.2. La teoría de la voluntad. El monopolio de los derechos disponibles	487
IX.2.1.2.1. ¿Hay lugar para los derechos indisponibles?	487

ÍNDICE

IX.2.1.2.2.	Un conjunto restringido de posibles titulares	494
IX.2.1.3.	Clases de «microderechos» concernidas	499
IX.3.	Valor justificativo. Visiones subyacentes y asociaciones habituales	509
IX.4.	Extensiones de las teorías de la función de los derechos	515
IX.4.1.	Prototeorías y parateorías del interés y de la voluntad	515
IX.4.2.	La teoría del interés como base para una metajurisprudencia descriptiva. Análisis estructural y funcional de otros conceptos jurídicos	519
IX.4.2.1.	Una construcción jurídica que entrevera ventajas y desventajas: las cargas procesales	519
IX.4.2.2.	El interés legítimo, ¿un sosia del derecho subjetivo?	527
IX.4.2.2.1.	Un examen sucinto de la cultura jurídica: producto de la creación de la jurisdicción contenciosa y fruto y vehículo de ideologías jurídicas iliberales	527
IX.4.2.2.2.	El interés legítimo como «reflejo» del interés general	532
IX.4.2.2.3.	Protección jurisdiccional: interés y acción, el derecho y su tutela	534
IX.4.2.2.4.	Un análisis estructural de los intereses legítimos	538
IX.4.2.2.5.	Algunas conclusiones acerca del fabulismo doctrinal	540
IX.5.	Hacia una integración de las teorías de la función de los derechos	541
IX.6.	Claves para un modelo integrador de las teorías de la función de los derechos	550
IX.7.	Recapitulación	558
BIBLIOGRAFÍA	561