

## ÍNDICE

INTRODUCCIÓN:  
PROBLEMAS ABIERTOS EN LA TEORÍA DEL DERECHO  
RAFAEL ESCUDERO ALDAY

1. Epistemológicos .....	14
2. Lógicos .....	15
3. Teóricos .....	19
4. Deontológicos .....	24

### 1

#### IGUALDAD

.....	29
-------	----

### 2

#### JUSTICIA

.....	45
-------	----

### 3

#### TOLERANCIA

1. El concepto .....	53
2. ¿Por qué tolerar? .....	59
3. La tolerancia y el Derecho .....	64

### 4

#### DEMOCRACIA Y DERECHOS FUNDAMENTALES

1. Diferentes enfoques y sentidos .....	68
2. Modelo de Estado constitucional de Derecho .....	78

COLECCIÓN  
FILOSOFÍA Y TEORÍA DEL DERECHO

DIRECTOR  
SANTIAGO ORTEGA GOMERO

1ª edición

© PAOLO COMANDUCCI

© ARA Editores E.I.R.L.  
Géminis 701 Dpto. 301-B Lima 39 - Perú  
Telefax: (511) 522-8060  
E-mail: [araeditores@yahoo.com](mailto:araeditores@yahoo.com)  
Web site: <http://www.araeditores.com>

ISBN: 978-9972-238-76-5  
Hecho el Depósito Legal en la Biblioteca Nacional  
del Perú N° 2010-02510

Diseño de Carátula: Rolando Bartolo Mesías  
Diagramación: Luis A. Sierra Cárdenas

Reservados todos los derechos. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico ni mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación, sin permiso expreso del editor.

Impreso en Perú                      2010                      Printed in Peru

3.	Críticas al modelo de Estado constitucional de Derecho .....	81
4.	Respuesta a las críticas: el contractualismo .....	83
5.	Conclusión .....	89

5

DERECHO Y MORAL

1.	Positivism jurídico .....	93
2.	La conexión justificativa .....	98
3.	La conexión identificativa .....	104
4.	Conclusión .....	107

6

PRINCIPIOS JURÍDICOS E INDETERMINACIÓN DEL DERECHO

1.	Principios jurídicos: naturaleza, fuente, clasificación .....	112
1.1.	Naturaleza .....	112
1.2.	Fuente .....	123
1.3.	Clasificación .....	124
2.	Indeterminación del contenido del Derecho .....	125
3.	Principios e indeterminación .....	127
4.	Conclusión .....	129

7

LA INTERPRETACIÓN JURÍDICA

1.	Elementos para un mapa metateórico .....	134
2.	El papel del juez en la interpretación del Derecho .....	149

8

MODELOS E INTERPRETACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN

1.	Modelos de Constitución .....	161
1.1.	Modelo axiológico de la Constitución como orden .....	165
1.2.	Modelo descriptivo de la Constitución como orden .....	167
1.3.	Modelo descriptivo de la Constitución como norma .....	170
1.4.	Modelo axiológico de la Constitución como norma .....	173
2.	Diversos sentidos de «interpretación constitucional» .....	175

8

2.1.	La interpretación en el modelo axiológico de Constitución como orden .....	175
2.2.	La interpretación en el modelo descriptivo de Constitución como orden .....	176
2.3.	La interpretación en el modelo descriptivo de Constitución como norma .....	177
2.4.	La interpretación en el modelo axiológico de Constitución como norma .....	184
3.	Conclusión .....	190

9

LA APLICACIÓN DEL DERECHO

1.	Justificación práctica .....	195
2.	Aplicabilidad interna y externa .....	197
2.1.	Criterios últimos de aplicabilidad .....	201
2.2.	Aplicabilidad interna e interpretación .....	204
3.	El fundamento de validez de la decisión judicial .....	205

10

EPISTEMOLOGÍA JURÍDICA

1.	Conocer el Derecho .....	213
2.	Empirismo y constructivismo .....	214
3.	El objeto «Derecho» .....	218
4.	La teoría del Derecho .....	223

11

PROBLEMAS DE COMPATIBILIDAD ENTRE DERECHOS FUNDAMENTALES

1.	Teorías del Derecho .....	228
2.	(In)compatibilidad entre derechos fundamentales .....	231
3.	(In)compatibilidad en abstracto .....	232
4.	(In)compatibilidad en concreto .....	240

12

EL NEOCONSTITUCIONALISMO

1.	Neoconstitucionalismo teórico, ideológico y metodológico ..	247
1.1.	Neoconstitucionalismo teórico .....	249

9

1.2. Neoconstitucionalismo ideológico .....	251
1.3. Neoconstitucionalismo metodológico .....	257
2. Algunas consideraciones críticas .....	258

**INTRODUCCIÓN:  
PROBLEMAS ABIERTOS EN LA TEORÍA DEL DERECHO**

RAFAEL ESCUDERO ALDAY\*

---

\* Profesor Titular de Filosofía del Derecho de la Universidad Carlos III de Madrid.