

ÍNDICE

PRIMERA PARTE	
TEORÍA DE LAS NORMAS DE CONDUCTA	9
Capítulo Primero	
ANTECEDENTES GENERALES	11
I. Planteamiento temático	11
II. Las leyes físico-naturales y las leyes científicas	13
III. Las normas de conducta	14
IV. Las reglas técnicas	15
Capítulo Segundo	
TEORÍA DE LAS NORMAS DE CONDUCTA	17
I. Las normas	17
1. La materia o contenido: el acto humano	17
2. La forma: imperatividad	20
3. La finalidad: protección de ciertos valores	21
4. La sanción: medida gravosa por su incumplimiento	22
II. Clases de normas de conducta	22
1. Normas religiosas	23
1.1. Generalidades	23
1.2. Clases de Religiones	23
1.3. Caracteres de las normas religiosas	24
1.4. El Derecho Canónico	25
1.5. Garantía constitucional de las creencias religiosas.	25
2. Normas morales	25

2.1. La moral y los problemas que suscita	25
2.2. Origen o fundamento del orden moral	26
2.3. Conocimiento de la moral	28
2.4. Los actos humanos y su calificación moral	28
2.5. Moral y virtud moral	29
2.6. Características de la norma moral	30
2.7. La moral y su garantía constitucional	31
2.8. La moral en los actos jurídicos, según el Código Civil	32
3. Normas de trato social	32
3.1. Concepto	32
3.2. Naturaleza de estas normas	32
3.3. Características generales de las normas de trato social	34
3.4. Los usos sociales y el Derecho chileno	35
4. Las normas políticas	35
5. Las normas jurídicas	37
5.1. Orígenes de la palabra derecho	37
5.2. Distintas acepciones de la palabra derecho	37
5.3. Concepto y caracteres de las normas jurídicas	40
5.4. Heteronomía, socrionomía y autonomía	46
III. Relaciones entre los distintos órdenes normativos	47
1. Concepciones que confunden los órdenes normativos	48
2. Concepciones que separan los órdenes normativos	49
3. Concepciones que contraponen algunos órdenes normativos	49
4. Concepciones que distinguen los órdenes normativos entre sí	50
5. Otro esquema de análisis: el funcional	52
Introducción	52
5.1. La moral como fuente de obligatoriedad del derecho	53
5.2. La moral como límite a las posibilidades de regulación del derecho	55
5.3. La prescindencia de la moral como <i>conditio sine qua non</i> de una ciencia jurídica pura	57
5.4. La moral como condición de eficacia social del derecho	59
5.5. Consideraciones finales	60
 SEGUNDA PARTE LA ESTRUCTURA DE LA NORMA JURÍDICA	
 Capítulo Primero ESTRUCTURA GRAMATICAL Y ESTRUCTURA LÓGICA	
I. Planteamiento	67

II. Estructura gramatical: el lenguaje	67
1. Concepto	67
2. Elementos	67
3. Clases de lenguaje	68
4. Funciones del lenguaje	68
5. Dimensiones del lenguaje	69
6. El lenguaje y el derecho	69
III. Estructura lógica: los juicios	69
1. Concepto	69
2. Estructura del juicio	70
3. Clases de juicios	70
3.1. De acuerdo a la cantidad del sujeto	70
3.2. De acuerdo a la calidad del sujeto	70
3.3. De acuerdo a la modalidad de la relación entre sujeto y predicado	71
3.4. De acuerdo al fundamento del predicado	71
3.5. Clasificación propuesta por Jorge Millas	71

Capítulo Segundo

ESTRUCTURA LÓGICA DE LA NORMA JURÍDICA 73

1. Doctrina tradicional	73
2. Doctrinas modernas	74
2.1. Hans Kelsen	74
2.2. Carlos Cossio	75
2.3. Jorge Millas	76
2.4. Herbert Hart	76

Capítulo Tercero

ESTRUCTURA MATERIAL DE LA NORMA JURÍDICA 79

I. La relación jurídica	79
1. Concepto y elementos	79
2. El hecho condicionante	79
2.1. Concepto	79
2.2. Clases	80
3. Los sujetos de derecho	81
3.1. Concepto	81
3.2. Algunas perspectivas de análisis del ser persona	81
3.3. Los sujetos de derecho en el ordenamiento jurídico chileno ...	82

3.3.1. Las personas naturales	82
3.3.2. Las personas jurídicas	84
3.4. Los atributos de la personalidad	90
3.4.1. La capacidad de goce	90
3.4.2. El nombre	91
3.4.3. La nacionalidad	94
3.4.4. El domicilio	95
3.4.5. El patrimonio	97
3.4.6. El estado civil	98
3.5. Los sujetos de derecho en la relación jurídica	99
4. El vínculo jurídico	99
5. El deber jurídico	100
5.1. Concepto y acepciones	100
5.2. Doctrinas sobre la naturaleza del deber jurídico	100
5.3. Clases de deber jurídico	101
6. El derecho subjetivo	102
6.1. Concepto	102
6.2. Doctrinas sobre la naturaleza del derecho subjetivo	102
6.2.1. Teoría de la voluntad (Windscheid, Savigny)	102
6.2.2. Teoría del interés (Ihering)	102
6.2.3. Teoría ecléctica (Jellineck)	103
6.2.4. Teorías negadoras (Kelsen, Duguit)	103
6.3. Clases de derechos subjetivos	104
6.3.1. Según su origen	104
6.3.2. Según el ámbito en el cual se ejercen: Privados y Públicos	104
6.3.3. Según la materia sobre la cual versan: Patrimoniales y Extrapatrimoniales.	104
6.3.4. Según el carácter del sujeto pasivo: relativos y absolutos ..	104
6.3.5. Según su modalidad (García Máynez)	105
6.4. Relación deber jurídico y derecho subjetivo	105
7. El objeto de la relación jurídica: la prestación	105
7.1. Concepto y clases.	105
7.2. Los bienes y su clasificación	106
7.2.1. Cosas corporales e incorporales	106
7.2.2. Bienes muebles e inmuebles	106
7.2.3. Consumibles e inconsumibles	108
7.2.4. Fungibles y no fungibles	108
7.2.5. Apropiables e inapropiables	108
7.2.6. Bienes de dominio privado y bienes de dominio público .	108
7.2.7. Comerciables e incomediables	109
7.2.8. Bienes divisibles e indivisibles	109

II. La consecuencia jurídica	109
1. Concepto y elementos	109
2. Clases de sanciones	110
2.1. De acuerdo a la rama del derecho	110
2.2. Desde el punto de vista del deber jurídico	111
2.3. Desde el punto de vista de su finalidad	112
3. Caracteres de la sanción jurídica	112

TERCERA PARTE

TEORÍA DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO	115
--	-----

Capítulo Primero

EL ORDENAMIENTO JURÍDICO	117
--------------------------------	-----

I. Concepto y caracteres	117
II. Relaciones entre distintos ordenamientos jurídicos	119

Capítulo Segundo

LAS FUENTES DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO	121
---	-----

I. Nociones, distinciones, relaciones	121
II. Las fuentes formales del derecho	124
1. La constitución política	124
1.1. Clases de Constitución Política	125
1.2. Funciones de la Constitución Política	126
1.3. Principio de supremacía constitucional	126
1.3.1. El Tribunal Constitucional	127
1.3.2. La Contraloría General de la República	129
1.3.3. Tribunales Ordinarios de Justicia	130
2. La ley	130
2.1. Concepción de la ley en nuestro derecho positivo	130
2.2. Algunas definiciones doctrinarias de ley	131
2.3. Paralelo entre la definición del Código Civil y la de Santo Tomás de Aquino	132
2.4. Clases de leyes	133
2.4.1. Según el sentido del vocablo	133
2.4.2. Según el Código Civil	133
2.4.3. Según su finalidad inmediata	134
2.4.4. Según la Constitución Política de 1980	134
2.4.5. Según su disponibilidad	135
2.4.6. Atendiendo al alcance de sus disposiciones	136

2.4.7. Según su relación con los subordinados	137
2.5. Formación de la ley ordinaria	137
2.6. Las recopilaciones y los códigos	140
2.7. Órganos y mecanismos de resguardo de la constitucionalidad de las leyes	140
3. Tratados internacionales	141
3.1. Concepto	141
3.2. Clases de tratados	141
3.3. Proceso de celebración de un tratado	142
3.4. Efectos de los tratados	143
3.5. Terminación del tratado	143
3.6. Valor del tratado como fuente formal del derecho	143
3.7. La Constitución de 1980 y los tratados internacionales	143
3.8. Control de constitucionalidad de los tratados internacionales	144
4. Los decretos con jerarquía de ley	144
4.1. Decretos con Fuerza de Ley	144
4.1.1. Concepto	144
4.1.2. Limitaciones de los DFL	145
4.1.3. Control de legalidad y constitucionalidad de los DFL	145
4.2. Decretos leyes	146
4.2.1. Concepto	146
4.2.2. Períodos históricos en que se han dictado en Chile	146
4.2.3. Debate sobre su constitucionalidad	146
5. Decretos, reglamentos, ordenanzas, instrucciones y resoluciones	147
5.1. Concepto	147
5.2. Clasificaciones	147
5.3. Paralelo entre decreto y ley	148
5.4. La instrucción	148
5.5. Resoluciones y ordenanzas	149
5.6. Control de constitucionalidad y legalidad de los actos de la administración	149
6. La jurisprudencia	149
6.1. Alcances	149
6.1.1. Doctrina de Tratadistas o Ciencia Jurídica	149
6.1.2. Jurisprudencia de los Tribunales	150
6.2. Principios y normas emanados de los tribunales	150
6.2.1. El sistema anglosajón (o del <i>Common Law</i>)	150
6.2.2. Sistema Continental Europeo (Legislado o Codificado)	151
6.3. Jurisprudencia como norma jurídica particular	152
6.3.1. Partes de una Sentencia Definitiva	152
6.3.2. Efectos de la Sentencia Definitiva	152

6.3.3.	Resoluciones que Producen el Efecto de Cosa Juzgada .	153
6.3.4.	Efectos particulares de la Sentencia	153
6.3.5.	Paralelo entre Ley y Sentencia Judicial	153
6.3.6.	Constitucionalidad y Legalidad de las Sentencias Judiciales	154
7.	La costumbre jurídica	154
7.1.	Alcances	154
7.2.	La costumbre jurídica	154
7.3.	Clasificación de la costumbre jurídica	155
7.4.	Evolución de la costumbre en la historia	156
7.5.	Valor de la costumbre en el ordenamiento jurídico chileno	157
7.5.1.	La Costumbre Jurídica en el Derecho Civil	157
7.5.2.	La Costumbre Jurídica en el Derecho Comercial	157
7.5.3.	Costumbre en el Derecho Administrativo y Constitucional	158
7.5.4.	Costumbre en el Derecho Penal	158
7.5.5.	Costumbre en el Derecho Internacional Público	159
7.6.	Paralelo entre la costumbre y la ley	159
7.7.	Doctrinas filosófico-jurídicas en torno al valor de la costumbre .	160
7.7.1.	El Racionalismo Jurídico	160
7.7.2.	La Escuela Histórica del Derecho	160
7.8.	Control de constitucionalidad y legalidad de la costumbre jurídica	160
8.	Los actos jurídicos	160
8.1.	Alcances	160
8.2.	Clases de actos jurídicos	162
8.2.1.	Atendiendo al número de voluntades necesarias para que produzcan efectos jurídicos	162
8.2.2.	Según la época de sus efectos	162
8.2.3.	Según el momento de sus efectos	162
8.2.4.	Según requisitos de perfeccionamiento	162
8.2.5.	Según subsistan por sí mismos	163
8.2.6.	Según la reciprocidad de las prestaciones	163
8.2.7.	Según sus modalidades	163
8.2.8.	Según las facultades de quien lo realiza	163
8.3.	Elementos constitutivos de los actos jurídicos	163
8.3.1.	Elementos esenciales	164
8.3.2.	Elementos de la naturaleza	164
8.3.3.	Elementos accidentales	164
8.4.	Requisitos de existencia y de validez del acto jurídico	164
8.4.1.	La Voluntad y la Voluntad Exenta de Vicios	165

8.4.2. La Capacidad	167
8.4.3. El Objeto y el Objeto Lícito	168
8.4.4. La Causa y la Causa Lícita	169
8.4.5. Las Solemnidades	169
8.5. Sanciones civiles	170
8.6. Control de constitucionalidad y legalidad de los actos jurídicos ..	171
9. Los actos corporativos	171
9.1. Concepto	171
9.2. Características	171
9.3. Fuerza obligatoria de los actos corporativos	171
9.4. Paralelo entre actos jurídicos y actos corporativos	172
9.5. Control de constitucionalidad y legalidad de los actos corpora- tivos	173
10. Los principios generales del derecho y la equidad natural	173
10.1. Alcances generales	173
10.2. Los principios generales del derecho	174
10.3. La equidad natural	175
10.4. Paralelo de los principios generales del derecho y la equidad natural	176
11. Orden jerárquico de las fuentes formales en el derecho chileno	176

Capítulo Tercero

DIVISIONES Y RAMAS DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO ..	179
1. Esquema de referencia	179
2. La distinción de lo público y lo privado en el derecho	179
2.1. Doctrinas dualistas	180
a) Doctrina romana	180
b) Teoría moderna del interés	180
c) Teoría de la naturaleza de la tutela jurídica	180
d) Teoría de la naturaleza de la relación	180
e) Teoría subjetiva	181
f) Opinión del autor	181
2.2. Teorías monistas	181
3. Ramas principales del derecho público nacional	182
3.1. Derecho constitucional	182
3.2. Derecho administrativo	183
3.3. Derecho penal	185
3.3.1. Concepto	185
3.3.2. Finalidades del Derecho Penal	185
3.3.3. Principios fundamentales del Derecho Penal	185

3.3.4. El delito	187
3.3.5. Delito y cuasidelito	188
3.3.6. Formas de aparición del delito	189
3.3.7. Clasificación de los delitos	190
3.3.8. Sistematización de los delitos en el Código Penal chileno .	191
3.3.9. Pena o sanción penal	191
3.3.10. Clasificación de las sanciones penales	191
3.3.11. Características del derecho penal	192
3.3.12. Fuentes del Derecho Penal	193
3.4. Derecho Procesal	193
4. Ramas principales del derecho privado nacional	202
4.1. Derecho Civil	202
4.2. Derecho Comercial o Mercantil	203
4.3. Derecho del Trabajo o Laboral	204
5. El derecho internacional y sus ramas	206
5.1. Derecho Internacional Público	206
5.2. Derecho Internacional Privado	207
6. Relaciones entre el derecho nacional y el internacional	207

Capítulo Cuarto

ÁMBITO DE VIGENCIA DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO .. 209

1. Alcances de la denominación	209
2. Ámbitos de vigencia del ordenamiento jurídico	210
3. Importancia práctica	210
4. El ámbito de vigencia temporal	210
4.1. Legislación	211
4.1.1. Inicio de vigencia	211
4.1.2. Término de vigencia	211
4.1.3. La retroactividad de la ley	212
4.1.4. La ultractividad de la ley	214
4.2. La costumbre jurídica	214
4.3. Actos jurídicos	215
4.4. Las sentencias judiciales	215
5. El ámbito de vigencia territorial	215
5.1. Legislación	215
5.2. Costumbre jurídica	217
5.3. Actos jurídicos	217
5.4. Sentencia judicial	218
6. El ámbito de vigencia personal	218

6.1. Legislación	218
6.2. Costumbre jurídica	218
6.3. Actos jurídicos	218
6.4. Sentencia judicial	219
7. Ámbito de vigencia material	219

Capítulo Quinto

TEORÍA DE LA APLICACIÓN DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO . 221

1. Problemas que plantea la aplicación del derecho	221
2. La interpretación jurídica	222
2.1. Concepto	222
2.2. Clasificaciones de la interpretación jurídica	222
2.2.1. Según la fuente formal interpretada	222
2.2.2. Según el intérprete	223
2.2.3. Según si normador e intérprete sea uno mismo	223
2.2.4. Según sus resultados	223
2.3. Interpretación de la ley (legislación)	223
2.3.1. Concepto	223
2.3.2. Tendencias doctrinarias	224
2.3.3. Algunas escuelas de interpretación	224
2.3.4. Interpretación en la doctrina chilena	226
2.3.5. Clases de interpretación de la ley	229
2.4. Interpretación de la costumbre jurídica	233
2.5. Interpretación de los actos y contratos	233
2.6. Interpretación de los tratados internacionales	234
3. La integración del derecho (las lagunas)	234
3.1. Definición	234
3.2. Clases de lagunas	235
3.2.1. Lagunas normativas y lagunas axiológicas	235
3.2.2. Lagunas de la ley y lagunas del derecho	236
3.2.3. Lagunas de conocimiento y lagunas de reconocimiento	236
3.3. Las lagunas legales en nuestro ordenamiento jurídico	237
3.4. Los mecanismos para integrar las lagunas legales en Chile	238
3.4.1. La analogía	238
3.4.2. Los principios generales del derecho	240
3.4.3. La equidad natural	240
4. Las antinomias jurídicas	240
4.1. Concepto	240
4.2. Requisitos para que exista una antinomia legal	240
4.3. Mecanismos para superar las antinomias en Chile	241

CUARTA PARTE
LA PERSONA HUMANA:
FUNDAMENTO DEL DERECHO 243

Capítulo Primero

LOS DERECHOS NATURALES 245

1. Presupuesto *sine qua non* 245
2. La medida de lo justo y la naturaleza de las cosas 246
3. Lo justo natural y el título natural del derecho 247
4. Clases de derechos naturales 248
5. Derechos naturales en sentido estricto: derechos humanos 249
6. Naturaleza humana, historicidad y derechos naturales 250
7. Doctrinas sobre el fundamento de los derechos humanos 252
8. Los derechos humanos y las declaraciones de derechos 253

Capítulo Segundo

EL DERECHO Y LA JUSTICIA 259

1. Presupuestos 259
2. La justicia y sus elementos esenciales 260
3. Clases fundamentales de relaciones de justicia 265
 - 3.1. Justicia conmutativa 265
 - 3.2. Justicia distributiva 265
 - 3.3. Justicia legal 269
4. Justicia y equidad 269
5. La injusticia 271
 - 5.1. La noción de injusticia 271
 - 5.2. Clases de injusticia: formal y material 271
 - 5.3. La lesión injusta 272
 - 5.4. Restitución de la cosa y compensación del daño 272

Capítulo Tercero

UNA INTRODUCCIÓN AL IUSNATURALISMO 275

1. Concepto de iusnaturalismo 275
2. Un esbozo histórico 275
 - 2.1. Período ingenuo o prefilosófico 275
 - 2.2. Período filosófico greco-latino 277
 - 2.3. Período patrístico-escolástico 279

2.4. Los iusnaturalismos racionalistas	286
2.5. Iusnaturalismos contemporáneos	287
3. Criterios de identificación de doctrinas iusnaturalistas	289
4. Conclusiones	290

QUINTA PARTE
LOS VALORES Y EL DERECHO 291

Capítulo Primero
UN ESTUDIO DE LOS VALORES 293

I. Naturaleza física y cultura	293
II. Ser y deber ser: juicios ónticos y juicios deónticos	295
III. Conducta humana y deber ser	296
IV. Normas de conducta y deber ser	300
V. Hacia una teoría de los valores	301
1. La axiología y sus problemas	301
2. Algunas tendencias axiológicas fundamentales	302
2.1. Posiciones relativistas	302
2.1.1. Tendencias hedonistas y afines	302
2.1.2. Tendencias existencialistas y afines	305
2.1.3. Tendencias histórico-sociológicas	306
2.2. Posiciones objetivistas	307
2.2.1. Tendencias idealistas	308
2.2.2. Tendencias realistas	312
2.3. Ensayos de nuevos planteamientos axiológicos	315
2.3.1. El culturalismo	315
2.3.2. El estructuralismo axiológico	317
2.3.3. Positivismo lógico y tendencias afines	320
2.3.4. El neorealismo de Moore	323
3. Reflexiones críticas sobre las posiciones expuestas	325
3.1. Crítica a los planteamientos relativistas	325
3.2. Crítica a los planteamientos objetivistas	326
3.2.1. Al idealismo axiológico	326
3.2.2. Al realismo axiológico	328
3.3. Crítica a los nuevos planteamientos axiológicos	330
3.3.1. Al positivismo lógico y afines	330
3.3.2. A las posiciones culturalistas y estructurales	332

<p>Capítulo Segundo</p> <p>UNA APROXIMACIÓN EXISTENCIAL A LA AXIOLOGÍA JURÍDICA 335</p>	
I. Introducción	335
II. Recordando ciertos datos	338
III. La sociabilidad humana	339
1. A modo de <i>anamnesis</i>	339
1.1. La manifestación biológica	339
1.2. La evidencia psicológica	340
1.3. La presencia cultural	340
2. Caracterizando la “socialitas humana”	340
IV. Tipificando las respuestas sociales	342
1. Primado de la persona en su actuar	342
1.1. La amistad	342
1.2. La caridad	343
1.3. La filantropía	343
1.4. La moral	344
1.5. A modo de síntesis	344
2. Primado del actuar de la persona	345
2.1. Los usos sociales	345
2.2. La Política	346
2.3. El Derecho	347
V. Los Valores en el mundo del derecho	349
1. Valores intrínsecos del derecho	349
1.1. La seguridad jurídica	349
1.2. La justicia jurídica	357
2. Valores extrínsecos al derecho	364
VI. Consideraciones finales	365

SEXTA PARTE
EL CONOCIMIENTO JURÍDICO 373

<p>Capítulo Primero</p> <p>EL CONOCIMIENTO EN GENERAL 375</p>	
Introducción	375
1. El concepto	377
2. El juicio	378
3. El razonamiento	378

3.1. Concepto y razonamiento	378
3.2. Principios lógicos fundamentales	379
4. El objeto en el fenómeno del conocimiento	379
4.1. Concepto de objeto	379
4.2. Clases de objetos	380
4.3. Importancia cognoscitiva de la clasificación anterior	381
5. El método	382
5.1. Concepto de método	382
5.2. Clases de métodos	382
6. La verdad	383
6.1. Sentido común y análisis filosófico de la verdad	383
6.2. Los criterios de verdad	384
6.2.1. Criterios extrínsecos al sujeto cognoscente	385
6.2.2. Criterios intrínsecos al sujeto cognoscente	386
6.3. El sujeto frente a la verdad	387
6.3.1. Las actitudes del sujeto cognoscente frente a la verdad	387
6.3.2. Posiciones o estados del sujeto cognoscente frente a la verdad	388
7. La intuición	388
7.1. Concepto de intuición	388
7.2. Clases de intuición	389
7.3. Crítica a la intuición	391
7.4. Posibles bases de superación de tales críticas	392
7.5. ¿Conocimiento intuitivo versus conocimiento científico?	393
8. Las disciplinas cognoscitivas	394

Capítulo Segundo

EL CONOCIMIENTO DEL DERECHO	397
1. Posibilidades y límites del conocimiento jurídico	397
1.1. Una doctrina negadora absoluta	398
1.2. Doctrinas negadoras relativas	403
1.2.1. El moralismo (finalismo)	403
1.2.2. El sociologismo	404
1.2.3. El realismo escandinavo	405
2. La ciencia del derecho	406
2.1. Concepto	406
2.2. Finalidad de la Ciencia del Derecho	406
2.3. Características de la Ciencia del Derecho	407
2.4. La ciencia del derecho y otras disciplinas	408

2.5. Los niveles de la Ciencia del Derecho	409
2.5.1. Normativistas	409
2.5.2. Institucionales	410
2.5.3. Relacionales	410
3. La Filosofía del Derecho	412
3.1. Posibilidad y Límites de la Filosofía del Derecho	412
3.2. Concepto de Filosofía del Derecho	413
3.3. Relación entre Ciencia y Filosofía Jurídicas	413
4. El juez y el conocimiento del derecho	415
4.1. Concepto	415
4.2. Posiciones doctrinarias	415
4.2.1. Posiciones conceptualistas	415
4.2.2. Posiciones voluntaristas	416
4.2.3. Doctrina de la prudencia jurídica	417
4.3. Paralelo entre las posiciones	419
4.4. Conclusión	420
5. Conclusiones generales sobre el conocimiento del derecho	420
Bibliografía	421