

TEORÍA DE LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA
La teoría del discurso racional como teoría
de la fundamentación jurídica

Robert Alexy

Catedrático de Derecho Público y Filosofía del Derecho
en la Universidad de Kiel, Alemania

TEORÍA DE LA
ARGUMENTACIÓN JURÍDICA
*La teoría del discurso racional como
teoría de la fundamentación jurídica*

Traducción de
Manuel Atienza e Isabel Espejo

Prólogo de
Manuel Atienza

PALESTRA EDITORES
LIMA - 2010

TEORÍA DE LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA.

La teoría del discurso racional como teoría de la fundamentación jurídica

ROBERT ALEXY

Título original:

THEORIE DER JURISTISCHEN ARGUMENTATION

Die Theorie des rationalen Diskurses als Theorie der juristischen Begründung

Editado por Suhrkamp - 1978

Primera edición en castellano: Centro de Estudios Constitucionales,
Madrid, 1991.

Palestra Editores SAC. *Primera edición, Lima, setiembre 2007*

Primera reimpresión: febrero 2010

Edición al cuidado de: Pedro Grández Castro

*Queda prohibida la reproducción total o parcial de
esta obra sin el consentimiento expreso de su autor.*

© Copyright : ROBERT ALEXY
© Copyright 2010 : PALESTRA EDITORES S.A.C.
Calle Carlos A. Salaverry 187 Lima 18 - Perú
Telefax: (511) 7197-626 / 7197-627
palestra@palestraeditores.com
www.palestraeditores.com

Impresión y encuadernación:
Grández Gráficos S.A.C.
Mz. E Lt. 15 Urb. Santa Rosa de Lima - Los Olivos
www.grandezgraficos.com

DISEÑO DE CARÁTULA Y DIAGRAMACIÓN : Elizabeth Ana Cribillero Cancho

HECHO EL DEPÓSITO LEGAL EN LA BIBLIOTECA NACIONAL DEL PERÚ N.º 2010-01158

ISBN: 978-9972-224-55-3

Proyecto editorial N.º 31501221000085

Tiraje: 1000 ejemplares

Impreso en el Perú

Printed in Peru

ÍNDICE GENERAL

Agradecimiento	15
Lista de los símbolos lógicos utilizados	17
Nota de los traductores	19
Prólogo a la presente edición	21
Prefacio	25

INTRODUCCIÓN

1. El problema de la fundamentación de las decisiones jurídicas	27
1.1. Fundamentaciones jurídicas y valoraciones	33
1.2. Sobre algunos intentos de solución	38
2. Las ideas fundamentales de esta investigación	44
3. Sobre la delimitación de la tópica	52
4. Sobre la valoración de la necesidad de una teoría de la argumentación jurídica racional en la discusión metodológica actual	56

A. SOBRE ALGUNAS TEORÍAS DEL DISCURSO PRÁCTICO

I. El discurso práctico en la ética analítica	65
---	----

1.	Naturalismo e intuicionismo	67
1.1.	El naturalismo	67
1.2.	El intuicionismo	71
2.	El emotivismo	73
2.1.	El análisis de Stevenson de los juicios morales	75
2.2.	El análisis de Stevenson de la argumentación moral	77
2.3.	El problema de la validez de los argumentos prácticos	80
2.4.	Objeciones contra la teoría de Stevenson	82
3.	El discurso práctico como actividad guiada por reglas	84
3.1.	Los fundamentos de la filosofía lingüística: Wittgenstein y Austin.	84
3.1.1.	El concepto de juego de lenguaje de Wittgenstein ...	86
3.1.2.	La teoría de los actos de habla de Austin	92
3.2.	La teoría de Hare	99
3.2.1.	La teoría de Hare sobre el lenguaje de la moral.	99
3.2.2.	La teoría de Hare de la argumentación moral	108
3.2.3.	Sobre la crítica de la teoría de Hare de la argumentación moral	125
3.3.	La teoría de Toulmin	127
3.3.1.	La función de la ética	128
3.3.2.	El análisis de Toulmin de la argumentación moral ..	130
3.3.3.	La teoría general de la argumentación de Toulmin ...	132
3.3.4.	Problemas de la teoría de Toulmin	139
3.3.5.	Precisiones terminológicas	144
3.4.	La teoría de Baier	146
3.4.1.	El análisis de Baier de la argumentación moral	146
3.4.2.	El punto de vista moral	148
3.4.3.	Para una crítica de la teoría de Baier	153
4.	Algunos resultados provisionales	154
II.	La teoría consensual de la verdad de Habermas	156
1.	La crítica de Habermas a la teoría de la verdad como correspondencia	157

2.	La conexión entre la teoría de los actos de habla y la teoría de la verdad	160
3.	La diferenciación entre acción y discurso	161
4.	La justificación de las proposiciones normativas	164
5.	La lógica del discurso	170
6.	La situación ideal del diálogo	181
7.	Discusión crítica de la teoría de Habermas	187
	7.1. Algunas objeciones de la teoría de sistemas	187
	7.2. La pretensión de la fundamentabilidad	191
	7.3. Las reglas de razón	195
	7.4. Formas de argumento y de reglas de fundamentación	197
	7.5. Discurso y falsabilidad	202
	7.6. Discurso y disenso	204
	7.7. Discurso y verdad	205
III.	La teoría de la deliberación práctica de la escuela de Erlangen	206
1.	El Programa del método constructivista	206
2.	El fin presupuesto en la ética constructivista	209
3.	Los principios de la ética constructiva	211
	3.1. El principio de la razón	211
	3.2. El principio de la moral	217
4.	La génesis crítica de los sistemas normativos	219
5.	Puntos a retener	225
IV.	La teoría de la argumentación de Chaim Perelman	226
1.	La teoría de la argumentación como una teoría lógica (en sentido amplio)	228
2.	La argumentación como función del auditorio	229
3.	Demostración y argumentación	230
4.	El concepto de auditorio universal	233
5.	Persuadir y convencer	238
6.	El análisis de Perelman de la estructura de la argumentación	239
7.	La racionalidad de la argumentación	245
8.	Puntos a retener	250

B. BOSQUEJO DE UNA TEORÍA DEL DISCURSO PRÁCTICO RACIONAL GENERAL

1.	Sobre el problema de la fundamentación de proposiciones normativas	251
2.	Teorías del discurso posibles	255
3.	La fundamentación de las reglas del discurso	256
3.1.	La fundamentación técnica	256
3.2.	La fundamentación empírica	258
3.3.	La fundamentación definitoria	260
3.4.	La fundamentación pragmático-trascendental o pragmático-universal	261
3.5.	La relación entre estas formas de argumentación	263
4.	Las reglas y formas del discurso práctico general	265
4.1.	Las reglas fundamentales	266
4.2.	Las reglas de razón	270
4.3.	Las reglas sobre la carga de la argumentación	274
4.4.	Las formas de argumento	278
4.5.	Las reglas de fundamentación	284
4.5.1.	Variantes del principio de generalizabilidad	284
4.5.2.	El argumento genético	287
4.5.3.	La necesidad de realizabilidad	288
4.6.	Las reglas de transición	289
5.	Los límites del discurso práctico general	290

C. UNA TEORÍA DE LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA

I.	El discurso jurídico como caso especial del discurso práctico general	293
1.	Los tipos de discusiones jurídicas	293
2.	La tesis del caso especial	295
2.1.	La discusión jurídica como discusión de cuestiones prácticas	296
2.2.	La pretensión de corrección	297

2.3. Los cánones de la interpretación	302
3. Paso a la teoría de la argumentación jurídica	305
II. Rasgos fundamentales de la argumentación jurídica	306
1. La justificación interna	306
2. La justificación externa	318
2.1. Los seis grupos de reglas y formas de justificación externa ...	320
2.2. Sobre la argumentación empírica	321
2.3. Los cánones de la interpretación	323
2.3.1. Sobre las formas concretas de argumentos	324
2.3.2. El papel de los cánones en el discurso jurídico	336
2.4. La argumentación dogmática	345
2.4.1. Sobre el concepto de dogmática jurídica	345
2.4.2. Los enunciados de la dogmática jurídica	353
2.4.3. El uso de los enunciados dogmáticos	359
2.4.4. La fundamentación y comprobación de enunciados dogmáticos	360
2.4.5. Las funciones de la dogmática.	366
2.4.6. Argumentación dogmática y argumentación práctica general	374
2.5. Sobre el uso de los precedentes	376
2.5.1. La regla de la carga de la argumentación	377
2.5.2. Uso del precedente y argumentación jurídica.	381
2.6. Sobre el uso de formas de argumentos jurídicos especiales ..	383
2.7. Sobre el papel de los argumentos prácticos generales en el discurso jurídico	389
III. Discurso jurídico y discurso práctico general	392
1. La necesidad del discurso jurídico sobre la base de la naturaleza del discurso práctico general	392
2. La coincidencia parcial en la pretensión de corrección	394
3. La coincidencia estructural de las reglas y formas del discurso jurídico con las del discurso práctico general	395

4. La necesidad de argumentos prácticos generales en el marco de la argumentación jurídica	398
5. Los límites y la necesidad de la teoría del discurso jurídico racional	399

APÉNDICE

TABLA DE LAS REGLAS Y FORMAS ELABORADAS

I. Las reglas y formas del discurso práctico general	405
1. Las reglas fundamentales	405
2. Las reglas de razón	406
3. Las reglas de carga de la argumentación	406
4. Las formas de argumentos	407
5. Las reglas de fundamentación	407
6. Las reglas de transición	408
II. Reglas y formas del discurso jurídico	408
1. Las reglas y formas de la justificación interna	408
1.1. Formas	408
1.2. Reglas	409
2. Reglas y formas de la justificación externa	409
2.1. Reglas y formas de la argumentación empírica	409
2.2. Reglas y formas de la interpretación	409
2.3. Reglas de la argumentación dogmática	411
2.4. Las reglas más generales del uso de los precedentes	411
2.5. Formas especiales de argumentos jurídicos	411

POSTFACIO

A) RESPUESTA A ALGUNOS CRÍTICOS

I. La concepción procedimental de la corrección práctica	415
1. Discurso y buenas razones	415
2. La necesidad de la comunicación	421
3. Procedimiento y corrección	428

3.1. Concepto y criterio de corrección	428
3.2. Discurso ideal	430
3.3. Discurso real	433
4. Sobre la fundamentación de las reglas del discurso	436
II. La tesis del caso especial	446
1. La argumentación jurídica como discurso práctico	447
1.1. Argumentación jurídica y cuestiones prácticas	447
1.2. La pretensión de corrección	448
1.3. Los límites del discurso jurídico	450
2. Discurso práctico y proceso judicial	454
B) LA FÓRMULA DEL PESO	
I. La base de teoría de las normas: reglas y principios	458
II. El principio de proporcionalidad en sentido estricto	459
III. La escala triádica	468
IV. La fórmula	478
V. La fórmula extendida	490
C) ENTREVISTA A ROBERT ALEXY	495
BIBLIOGRAFÍA.....	
.....	521
.....	551
.....	557