

ÍNDICE

PRÓLOGO, por <i>Virgilio Zapatero</i>	XV
AGRADECIMIENTOS	XIX
INTRODUCCIÓN	1
CAPÍTULO PRIMERO: APROXIMACIÓN AL CONCEPTO DE SEGURIDAD JURÍDICA	7
1. Problemas fundamentales de la definición de seguridad jurídica	7
2. Seguridad a través del Derecho y seguridad del Derecho	14
2.1. La seguridad como la razón de ser del Derecho	18
2.1.1. El Derecho como sistema de seguridad	18
2.1.2. La teoría del Derecho de N.Luhmann	23
2.2. La seguridad jurídica como la seguridad del Derecho	25
2.2.1. La seguridad jurídica en el pensamiento de G.Radbruch	25
2.2.2. La seguridad del Derecho	29
3. Un concepto de seguridad jurídica	32
CAPÍTULO SEGUNDO: LA SEGURIDAD DEL DERECHO	35
1. Elementos de la seguridad del Derecho	35
1.1. La Certeza jurídica	35
1.1.1. Certeza de orientación y certeza de existencia	35
1.1.2. La previsibilidad jurídica	38
1.1.3. La firmeza del Derecho	42
1.2. La Eficacia del Derecho	44
1.2.1. La expectativa de eficacia como exigencia de la seguridad del Derecho	46
1.2.2. La eficacia y la seguridad de realización	48
1.2.3. La seguridad jurídica como argumento para la eficacia	50
1.3. La Ausencia de Arbitrariedad	53
1.3.1. Significados de arbitrariedad	54
1.3.2. La dialéctica Derecho-Poder	55
1.3.3. Concepciones de la arbitrariedad	58
1.3.4. Conclusiones	62
2. La seguridad jurídica como hecho y como principio	63
3. Vertientes y puntos de vista en la seguridad del Derecho	71
3.1. Vertientes objetiva y subjetiva de la seguridad del Derecho	71
3.2. La seguridad jurídica como principio y como expectativa individual	76

CAPÍTULO TERCERO: FUNDAMENTOS Y DIMENSIONES DE LA SEGURIDAD JURÍDICA	81
1. Formación histórica y fundamentos de la seguridad jurídica	82
1.1. Un cambio en los fundamentos de la seguridad. La importancia del Derecho y de su seguridad.	82
1.2. Una nueva mentalidad sobre la inseguridad del Derecho	84
2. La dimensión política de la seguridad jurídica	89
2.1. La seguridad como función del poder y fundamento de su legitimidad	89
2.2. De la seguridad por el poder a la seguridad frente al poder: el Estado de Derecho	93
3. La dimensión social. Seguridad jurídica e ideología social	100
3.1. Un punto de partida: la explicación weberiana	101
3.2. Seguridad comunitaria versus seguridad jurídica. De la comunidad a la seguridad jurídica	101
3.2.1. Modelos comunitario y societario de seguridad jurídica	101
3.2.2. La desintegración de la comunidad y sus efectos	104
3.2.3. El Derecho como forma de asociación y la seguridad jurídica	109
3.3. La expectativa de seguridad jurídica en las sociedades actuales	111
CAPÍTULO CUARTO: LA SEGURIDAD JURÍDICA COMO VALOR	117
1. La seguridad jurídica como valor constitutivo	119
1.1. La seguridad jurídica y el concepto de Derecho	119
1.2. La seguridad jurídica y "la Moralidad Interna del Derecho".	122
1.2.1. Moral del deber y moral de la aspiración. Otras características de la «Moralidad Interna del Derecho»	124
1.2.2. El valor constitutivo de los principios de la legalidad	126
1.2.3. Presupuestos implícitos en la seguridad jurídica: el Derecho como tarea cooperativa entre poderes públicos y ciudadanos	130
1.2.4. Críticas a la concepción del Derecho de Fuller	134
1.2.5. Conclusiones	137
2. La seguridad jurídica: ¿justicia o eficacia?	139
2.1. La «Moralidad Interna del Derecho» y la justicia sustantiva	139
2.1.1. Argumentos que justifican la defensa de una conexión entre la Moralidad Interna y la justicia material	141
2.1.1.1. La concepción del hombre como sujeto racional	141
2.1.1.2. La afinidad entre la Moralidad Interna del Derecho y la justicia material	142
2.1.2. El carácter de la conexión entre el Derecho, la Moralidad Interna y la justicia sustantiva	147
2.2. La crítica a Fuller: La seguridad jurídica como condición o medio para la eficacia	150
3. La seguridad jurídica como valor adjetivo.	155

3.1. Seguridad jurídica y libertad. La concepción rawlsiana del <i>rule of law</i> como garantía de la libertad	155
3.2. Otros valores protegidos por la seguridad jurídica: dignidad humana, igualdad y paz	160
4. El debate acerca del valor moral autónomo de la seguridad jurídica	162
4.1. La seguridad jurídica en la injusticia	162
4.2. Los límites de la seguridad jurídica	165

CAPÍTULO QUINTO: LA NEGACIÓN DE LA SEGURIDAD JURÍDICA 173

1. La negación de la seguridad jurídica en la primera mitad del siglo XX	173
2. J.Frank y el mito de la seguridad jurídica	176
2.1. La negación de la seguridad jurídica como hecho y como valor	177
2.2. Explicación del mito de la seguridad jurídica	180
2.2.1. El punto de partida: la infancia omnipotente	180
2.2.2. La figura del padre y sus sustitutos	181
2.2.3. La superación del mito: la mentalidad moderna	183
2.3. La negación de la creación judicial del Derecho como manifestación suprema del mito de la seguridad jurídica	184
2.4. Explicaciones para el radicalismo de Frank	187
2.4.1. El movimiento en favor de la racionalización del Derecho y el "New Deal"	187
2.4.2. El escepticismo ante los hechos	189
2.5. Valoración crítica de la teoría de la seguridad jurídica de J.Frank	193

CAPÍTULO SEXTO: EL MODELO LIBERAL DE SEGURIDAD JURÍDICA 201

1. La racionalidad del modelo liberal de seguridad jurídica	201
2. Legalidad y seguridad jurídica	204
2.1. La seguridad jurídica prelegal	207
2.2. El advenimiento de la legalidad: De la legalidad absolutista al "imperio de la ley"	210
3. Un Derecho de reglas (I). Reglas vs órdenes. Generalidad y abstracción como exigencias de la seguridad jurídica	218
3.1. Dimensión axiológica de la generalidad y abstracción	219
3.2. La generalidad y abstracción en el pensamiento liberal	224
3.3. Críticas a la conexión seguridad jurídica-generalidad de las normas	227
4. Un Derecho de Reglas (II). Reglas vs.Principios	229
4.1. El «Rule of Law» como un Derecho de reglas	230
4.2. Reglas, formalismo y literalismo	233
4.3. Los límites del lenguaje: el escepticismo ante las reglas. La concepción de las normas de L.Wittgenstein	235

4.4. La deconstrucción de la dialéctica reglas-estándares	240
4.5. De los límites a las posibilidades del lenguaje	243
5. La publicidad normativa	246
5.1. Publicidad y publicación	246
5.2. Publicación e ignorancia del Derecho	249
6. La claridad de las normas	255
6.1. La claridad como cualidad del lenguaje jurídico	256
6.2. La claridad como cualidad del significado de las normas jurídicas	258
6.3. Los conceptos jurídicos indeterminados	261
7. La estabilidad normativa	265
7.1. La estabilidad como ausencia de cambios	265
7.2. La estabilidad como continuidad	269
8. La irretroactividad de las normas	273
8.1. El carácter controvertido e indeterminado de "retroactividad"	273
8.2. La seguridad jurídica como límite de la retroactividad	276
8.3. Los límites o excepciones de la irretroactividad de las leyes penales	279
9. La plenitud del ordenamiento jurídico	283
9.1. Plenitud de la ley y seguridad jurídica	284
9.2. Plenitud del ordenamiento jurídico y seguridad jurídica	285
9.3. Conclusiones	290
10. La seguridad jurídica en la aplicación del Derecho	293
10.1. El modelo clásico: la exactitud tranquilizadora de la lógica	294
10.2. La crisis del formalismo: la Escuela del Derecho Libre	297
10.3. Indeterminación y discrecionalidad en el positivismo de Kelsen y Hart	303
10.4. La teoría de la adjudicación de Dworkin	307
10.5. El Movimiento «Critical Legal Studies» y la indeterminación del Derecho. Una explicación escéptica de la previsibilidad jurídica	314
10.6. Conclusiones	325

**CAPÍTULO SÉPTIMO: LA SEGURIDAD JURÍDICA EN EL ESTADO SOCIAL
DE DERECHO** 329

1. Las transformaciones del Derecho en el Estado Social. Sus efectos sobre la seguridad jurídica	330
1.1. La inflación normativa y sus consecuencias	334
1.2. Crisis de la ley como norma general y abstracta	337
1.3. Crisis del principio de legalidad: imprecisión legal y discrecionalidad administrativa	339
1.4. Informalización y materialización de la eficacia jurídica	344
2. Salidas teóricas a la crisis de la seguridad jurídica en el Estado social	347
2.1. La inviabilidad de la seguridad jurídica en el Estado Social	348
2.2. Los límites de la seguridad jurídica en el Estado Social	352
2.3. Seguridad jurídica versus discrecionalidad oficial	356
3. La seguridad jurídica en los actuales Estados Sociales de Derecho	360

CAPÍTULO OCTAVO: LAS CONCEPCIONES MATERIALES DE LA SEGURIDAD JURÍDICA	367
1. La materialización de la seguridad jurídica	367
1.1. La seguridad de la legitimidad	367
1.2. La concepción material del <i>rule of law</i>	372
1.3. Seguridad jurídica y equidad	377
1.3.1. Los límites del positivismo formalista	382
1.3.2. La seguridad jurídica amplio sensu	385
1.3.2.1. A.Aarnio y A.Peczenick	385
1.3.2.2. Hayek	388
1.3.2.3. Equidad y Rule of Law en la obra de L.Solum	389
1.3.2.4. Principios y conclusiones implícitas en un concepto de seguridad jurídica amplio sensu	391
2. Problemas subyacentes y críticas a un concepto amplio o material de seguridad jurídica	394
2.1. Razones en favor de un concepto formal y no material de seguridad jurídica	394
2.2.1. Una percepción confusa de los conflictos entre valores fundamentales del sistema jurídico	395
2.2.2. Un vaciamiento del significado de la seguridad jurídica o del <i>rule of law</i>	401
2.2. Un modelo de relaciones entre la equidad y la seguridad jurídica	402
BIBLIOGRAFÍA CITADA	411