

Las razones del derecho

Teoría de la argumentación jurídica

Manuel ATIENZA



UNIVERSIDAD NACIONAL
AUTÓNOMA DE MÉXICO



LAS RAZONES DEL DERECHO
Teorías de la argumentación jurídica

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS
Serie DOCTRINA JURÍDICA, Núm. 134

Coordinador editorial: Raúl Márquez Romero
Cuidado de la edición: Jorge Yescas
Formación en computadora: Juan Rendón Martínez

MANUEL ATIENZA

LAS RAZONES DEL DERECHO

Teorías de la argumentación
jurídica



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO
México, 2007

Primera edición: 2003
Segunda reimpresión: 2005
Tercera reimpresión: 2007

DR © 2007. Universidad Nacional Autónoma de México

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Circuito Maestro Mario de la Cueva s/n
Ciudad de la Investigación en Humanidades
Ciudad Universitaria, 04510 México, D. F.

Impreso y hecho en México

ISBN 970-32-0364-7

CONTENIDO

Nota preliminar	XIII
Prólogo para la edición mexicana	XVII
CAPÍTULO PRIMERO	
DERECHO Y ARGUMENTACIÓN	1
I. Introducción	1
II. El ámbito de la argumentación jurídica	1
III. Contexto de descubrimiento y contexto de justificación: explicar y justificar	4
IV. El concepto de validez deductiva	8
V. Corrección formal y corrección material de los argumentos	13
VI. Silogismo teórico y silogismo práctico	14
VII. Argumentos deductivos y no deductivos	17
VIII. El silogismo judicial y sus límites	20
IX. Aspectos normativos y fácticos de la argumentación jurídica	23
X. Justificación interna y justificación externa	25
XI. Lógica jurídica y argumentación jurídica	26
CAPÍTULO SEGUNDO	
LA TÓPICA Y EL RAZONAMIENTO JURÍDICO	29
I. El contexto de aparición de la tópica jurídica	29
II. Theodor Viehweg: una concepción tópica del razonamiento jurídico	32

1. El desarrollo histórico de la tópica	32
2. Características de la tópica	33
3. Tópica y jurisprudencia	35
III. Consideraciones críticas	37
1. Imprecisiones conceptuales	37
2. La fortuna histórica de la tópica y de la lógica	39
3. Tópica y justicia	40
4. ¿Una teoría de la argumentación jurídica?	40
5. Sobre el desarrollo de la tópica jurídica	41
6. Sobre el carácter descriptivo y prescriptivo de la tópica	41
7. ¿Qué queda de la tópica jurídica?	42
CAPÍTULO TERCERO	
PERELMAN Y LA NUEVA RETÓRICA	45
I. El surgimiento de la nueva retórica	45
II. La concepción retórica del razonamiento jurídico	47
1. Lógica y retórica	47
2. Los presupuestos de la argumentación	49
3. El punto de partida de la argumentación	50
4. Las técnicas argumentativas	53
III. La lógica como argumentación	61
IV. Una valoración crítica de la teoría de Perelman	65
1. Una teoría de la razón práctica	65
2. Crítica conceptual	66
3. Crítica ideológica	70
4. Crítica de la concepción del derecho y del razonamiento jurídico	73
5. Conclusión	79

CAPÍTULO CUARTO

LA TEORÍA DE LA ARGUMENTACIÓN DE TOULMIN	81
I. Una nueva concepción de la lógica	81
II. Una concepción no formal de la argumentación	83
1. Introducción. ¿Qué significa argumentar?	83
2. El modelo simple de análisis de los argumentos	84
3. El modelo general. La fuerza de los argumentos	87
4. Tipos de argumentos	89
5. Tipos de falacias	93
6. La argumentación jurídica	95
III. Valoración crítica de la concepción de Toulmin	97
1. ¿Una superación de la lógica?	98
2. La contribución de Toulmin a una teoría de la argumen- tación	102

CAPÍTULO QUINTO

NEIL MACCORMICK: UNA TEORÍA INTEGRADORA DE LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA	105
I. Introducción	105
1. La teoría estándar de la argumentación jurídica	105
2. Argumentación práctica y argumentación jurídica según MacCormick. Planteamiento general	107
II. Una teoría integradora de la argumentación jurídica	109
1. La justificación deductiva	109
2. Presupuestos y límites de la justificación deductiva. Ca- sos fáciles y casos difíciles	112
3. La justificación en los casos difíciles. El requisito de uni- versidad	114
4. La justificación de segundo nivel. Consistencia y cohe- rencia	117
5. Los argumentos consecuencialistas	122

6. Sobre la tesis de la única respuesta correcta. Los límites de la racionalidad práctica	125
III. Crítica a la teoría de la argumentación jurídica de MacCormick	130
1. Sobre el carácter deductivo del razonamiento jurídico	130
2. Un análisis ideológico de la teoría	141
3. Sobre los límites de la razón práctica	144
 CAPÍTULO SEXTO	
ROBERT ALEXY: LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA COMO DISCURSO RACIONAL	
I. Introducción	149
1. Planteamiento general: argumentación práctico-general y argumentación jurídica	149
2. La teoría del discurso de Habermas	150
II. La teoría de la argumentación jurídica de Alexy	154
1. La teoría del discurso como teoría procedimental. Fundamentación de las reglas del discurso	154
2. Las reglas y formas del discurso práctico general	157
3. Los límites del discurso práctico general	162
4. El discurso jurídico como caso especial del discurso práctico general. La teoría de la argumentación jurídica	164
5. Los límites del discurso jurídico. El derecho como sistema de normas (reglas y principios) y de procedimientos	172
III. Una crítica a la teoría de la argumentación jurídica de Alexy	176
1. Crítica a la teoría del discurso en general	177
2. Críticas a la teoría del discurso jurídico	190
 CAPÍTULO SÉPTIMO	
PROYECTO DE UNA TEORÍA DE LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA	
I. Introducción	203

CONTENIDO

XI

II. El objeto de la teoría	204
III. Problemas metodológicos	207
1. Representación de la argumentación	208
2. Criterios de corrección	215
IV. Las funciones de la teoría de la argumentación jurídica . . .	216

APÉNDICE

Justificación de las decisiones judiciales según Robert S. Summers	221
Bibliografía	233

Las razones del derecho. Teorías de la argumentación jurídica, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el 4 de diciembre de 2007 en Litoroda S. A. de C. V., Escondia 2, colonia Volcanes, delegación Tlalpan, 14640 México, D. F. En esta edición se empleó papel cultural 70 x 95 de 50 kilos para los interiores y cartulina couché de 162 kilos para los forros; consta de 1000 ejemplares.