

## Ética y Argumentación Jurídica

Mtro. Pablo F. Muñoz Díaz

### Temario

#### Tema I. Introducción a la Argumentación Jurídica

1. ¿Es necesaria la filosofía del derecho y la argumentación jurídica?
2. Constitucionalismo, globalización y derecho.
3. La mejor respuesta posible
4. La argumentación jurídica y su auge actual.
5. Los casos difíciles.
6. Explicar y justificar las decisiones.
7. Justificación interna y externa.

#### Lecturas:

- a) Dworkin, Ronald, “*¿Deben nuestros jueces ser filósofos? ¿pueden ser filósofos?*”, en ISONOMÍA, número 32, abril 2010, ITAM México, pp. 7 a 29.
- b) Atienza, Manuel, *Podemos hacer más. Otra forma de pensar el Derecho*, Editorial Pasos Perdidos, Madrid, 2013, pp. 31 a 60.
- c) Bonilla, Miguel, *Doce Fábulas para Estudiantes de Jurisprudencia*, Editorial Tirant lo Blanch, Ciudad de México, 2018, pp. 17 a 28.
- d) Atienza, Manuel, “*Las Razones del Derecho. Sobre la Justificación de las Decisiones Judiciales*”, en ISONOMÍA, número 1, octubre 1994, ITAM México, pp. 51 a 68.

#### Tema II Lógica

1. Introducción
2. Conceptos básicos
3. Lógica proposicional

4. Lógica de los juristas (argumento a contrario, por analogía, reducción al absurdo)
5. Lógica y la técnica legislativa (diagramas de Allen)
6. Sistemas normativos de Alchourrón y Bulygin
7. Pertenencia de normas a un sistema jurídico
8. Operadores deónticos
9. Dilema de Jorgensen
10. Entimemas y los juristas
11. La Lógica y el Derecho
12. Límites de la Lógica en el Derecho

Lecturas:

- a) Atienza, Manuel, Curso de Argumentación Jurídica, Editorial Trotta, 2013, pp. 171 a 273.
- b) González Lagier, Daniel, Apuntes sobre Lógica y Argumentación Jurídica (se proporcionará el material)
- c) Bulygin, Eugenio, Derecho y Lógica, Editorial Fontamara.

### **Tema III Concepciones del Derecho y la Argumentación Jurídica**

1. La invención del Derecho
2. ¿Cómo es posible el Derecho?
3. El problema del huevo y la gallina, sus posibles soluciones
4. El desafío de Hume.
5. ¿Existe una relación entre Derecho y Moral?
6. ¿Qué es la argumentación jurídica?
7. La concepción teórica y práctica del derecho y la argumentación.
8. Concepciones del derecho: de los teóricos y de lo prácticos.
9. La argumentación jurídica como teoría del derecho.
10. El formalismo jurídico.
11. El positivismo normativista.
12. El realismo jurídico.

13. El iusnaturalismo.
14. El escepticismo jurídico.
15. El caso de los exploradores de las cavernas (The case of the Speluncean Explorers)

Lecturas:

- a) Atienza, Manuel, *El Derecho como Argumentación*, Editorial Ariel, Barcelona, 2006, pp.19 a 33; pp. 33 a 60.
- b) Atienza, Manuel, *Curso de Argumentación Jurídica*, Editorial Trotta, 2013, pp. 21 a 31.
- c) Shapiro , Scott J, *Legality*, Belknap Press of Harvard University Press, 2013, pp. 34 a 50. (capítulo 2)  
Existe la versión en español Shapiro , Scott J, *Legalidad*, Marcial Pons, 2014 (capítulo 2)
- d) Garzón Valdés, Ernesto, “Derecho y Moral” en *Derecho y Moral* , Gedisa Editorial, 2003, 19 a 55.
- e) Garzón Valdés, Ernesto, “Algo más sobre la relación entre Derecho y Moral” en *Derecho y Moral*, Gedisa Editorial, 2003, 139 a 159.
- f) Ross, Alf, “El Concepto de la validez y el conflicto entre el positivismo y el Derecho Natural”, *Academia revista sobre enseñanza del Derecho*, año 6, número 12, 2008, pp. 199-220.
- g) Peña Freire, Antonio Manuel, “Lecciones del nazismo jurídico para la filosofía del derecho: Radbruch y el positivismo jurídico”, *Doxa. Cuadernos de Filosofía del Derecho*, número 43. 2020
- h) Fuller, Lon L., *The case of the Speluncean Explorers*, *Harvard Law Review*, vol. 62. No.4, February 1949.

**Tema IV Las normas jurídicas: qué son, cómo aplican y se interpretan en la Teoría General del Derecho**

1. La concepción del Derecho y de normas jurídicas según Austin
2. La concepción del Derecho y de normas jurídicas según Hans Kelsen
3. La concepción del Derecho y de normas jurídicas según Herbert L. Hart
4. La concepción del Derecho y de normas jurídicas según Bobbio
5. Introducción a la interpretación (“Tu-Tu” de Alf Ross)

6. La interpretación y aplicación del Derecho bajo el positivismo (Hans Kelsen)
7. La interpretación y aplicación del Derecho (Alf Ross)
8. La interpretación y aplicación del Derecho (Hart)
9. Interpretación de las normas jurídicas (Carlos S. Nino)
10. Interpretación y construcción jurídica (Riccardo Guastini)
11. La teoría de Ronald Dworkin.
  - 11.1 La crítica al positivismo.
  - 11.2 Debate entre Hart y Dworkin
  - 11.3 Las normas y los principios, como integrantes del sistema jurídico.
  - 11.4 La importancia de los principios en la interpretación del derecho.
  - 11.5 ¿Existe una única solución para los casos difíciles?

Lecturas:

- a) Shapiro , Scott J, *Legality*, Belknap Press of Harvard University Press, 2013, pp. 51 a 117. (capítulo 3 y 4)  
 Existe la versión en español Shapiro , Scott J, *Legalidad*, Marcial Pons, 2014 (capítulo 3 y 4)
- b) Kelsen, Hans, *Teoría Pura del Derecho*, Instituto de Investigaciones Jurídicas, UNAM, México, 1982. Capítulo I “*Derecho y Naturaleza*”, Capítulo V “*Dinámica Jurídica*” y Capítulo VIII “*Interpretación*”
- c) Ross, Alf, *Sobre el Derecho y la Justicia*, Capítulo IV “*El Método Jurídico (Interpretación)*” Editorial Eudeba, S. E. M., Buenos Aires, 1997.
- d) Ross, Alf, “Tu-Tu”, Abeledo Perrot”.
- e) Hart, H.L., *El Concepto del Derecho*, Abeledo Perrot, Buenos Aires, 2007. Capítulo II, III, IV, V, VI y VII.
- f) Bobbio, Norberto, *Contribución a la Teoría del Derecho*, Cajica, 2004, Capítulos XII, XIII y XIV
- g) Nino, Carlos S., *Introducción al Análisis del Derecho*, Editoreal Astrea, 2003, Capítulo V
- h) Riccardo Guastini, *Interpretación y construcción jurídica*, en *Isonomía*, número 45, Octubre de 2015.
- i) Ronald Dworkin, *Los Derechos en Serio* el capítulo 2, dedicado a el modelo de las normas (I) Ariel, S. A., Barcelona, 1984, pp. 61 a 101.
- j) Shapiro, Scott J, “The Hart-Dworkin Debate: A short guide for the perplexed”, *Public Law and Legal Theory Working Papers Series*, University of Michigan Law School, 2007.
- k) Ronald Dworkin, *Justicia para Erizos*, capítulos VII y VIII.

## **Tema V. La Retórica y el Derecho**

1. Los tópicos en el mundo antiguo.
2. La retórica como instrumento del conocimiento.
3. La retórica en el mundo antiguo.
4. La retórica aristotélica.
5. La retórica ciceroniana.
6. La retórica en la actualidad
7. La tópica aplicada a la argumentación jurídica.
8. La retórica aplicada a la argumentación jurídica.

### Lecturas:

- a) Aristóteles, Retórica, Libro I, Editorial Porrúa, pp. 83 a 135.
- b) Cicerón, De la Invención Retórica, libro I, UNAM, 1997 (completo)
- c) Cicerón, Tópicos, UNAM (completo)
- d) Thompson, Mark, Sin Palabras ¿qué ha pasado con el lenguaje de la política?, Debate, 2017, Capítulos 5, 6, 7 y 8.

## **Tema VI. Las teorías retóricas de la argumentación jurídica**

1. Un cambio en el mundo jurídico el resurgimiento de la tópica y retórica.
2. Theodor Viehweg: La concepción “tópica” del razonamiento jurídico.
3. La tópica en la historia del método jurídico.
4. Chaim Perelman: La concepción retórica del razonamiento jurídico.
5. La lógica y la retórica.

### Lecturas:

- a) Viehweg, Theodor, Tópica y Jurisprudencia, Editorial Taurus, Madrid, 1964. (completo);
- b) Perelman, Chaïm, La Lógica Jurídica y la Nueva Retórica, Editorial Civitas, pp. 133 a 233.

- c) Romero Martínez, Juan Manuel, Estudios sobre la Argumentación Jurídica Principalista, Instituto de Investigaciones Jurídicas de la Universidad Nacional Autónoma de México, México, 2016, capítulo segundo.

### **Tema VII. Teoría de la argumentación de Toulmin**

1. Concepción no formal de la argumentación
2. El modelo simple de análisis de los argumentos
3. El modelo general. La Fuerza de los argumentos.
4. Falacias.

Lecturas:

- a) Toulmin, Stephen E., Los Usos de la Argumentación, Ediciones Península, pp. 129-191.

### **Tema VIII. La teoría de la argumentación jurídica de Neil MacCormick**

1. Introducción a las teorías estándar de la argumentación jurídica
2. La justificación deductiva. Límites de la justificación deductiva.
3. Restricción a la justicia formal y el requisito de universalidad.
4. La justificación del segundo nivel: consistencia y coherencia.
5. Los argumentos consecuencialistas.
6. Las soluciones a los casos difíciles. ¿Una sola respuesta correcta?

Lecturas:

- a) MacCormick, Neil, Razonamiento Jurídico y Teoría del Derecho, Palestra, 2018. Capítulos III, IV, V, VI, VII y VIII

### **Tema IX. La argumentación jurídica y el discurso racional: la teoría de Robert Alexy**

1. Presupuestos de la doctrina de Alexy.
2. Las reglas del discurso:
  - 2.1. Reglas fundamentales.

- 2.2. Reglas de razón.
- 2.3. Reglas de la carga de la argumentación.
- 2.4. Reglas de transición.
3. Los límites del discurso práctico general.
4. El discurso jurídico como especie del discurso práctico general.
5. Rasgos fundamentales de la argumentación jurídica.
6. La justificación interna.
7. La lógica y el derecho, el papel que debe desarrollar la primera en el segundo.
8. La argumentación externa.
9. Los límites del discurso jurídico.

Lecturas:

- a) Alexy, Robert, Teoría de la Argumentación Jurídica, Palestra Editores, Lima, 2007.pp 1 a 402.
- b) Nava Tovar, Alejandro, La Institucionalización de la Razón, la Filosofía del Derecho de Robert Alexy, Editorial Antropos y UAM, pp. 1 a 327.

## **Tema X. Los principios y la ponderación**

1. Principios y Reglas
2. Dimensiones de los principios
3. Clasificación de principios
4. La codificación de la ponderación (cuando el legislador o la jurisprudencia vuelven regla a los principios)
5. Derechos fundamentales (de libertad y sociales)
6. Tipos de ponderación (ad hoc y definitiva)
7. El juicio de ponderación, el principio de proporcionalidad.
  - 5.1. Idoneidad.
  - 5.2. Necesidad.
  - 5.3. Proporcionalidad.
8. La fórmula de peso y cargas de la argumentación

9. Debate y Críticas a la ponderación;
10. La “sobre-ponderación”
11. ¿Se debe de ponderar cuando un principio está codificado? -estamos ante una colisión o una antinomia, ¿el problema se resuelve mediante la lógica?
12. La ponderación y el principio de universalidad.
  - a) Alexy, Robert, “La Fórmula de Peso” en Argumentación Jurídica, El Juicio de Ponderación y Principio de Proporcionalidad, coordinador Miguel Carbonell, Editorial Porrúa, México, 2011, pp. 1 a 26.
  - b) Alexy, Robert, Tres Escritos sobre los Derechos Fundamentales y la Teoría de los Principios, Universidad Externado de Colombia, Colombia, 2003, pp. 93 a 123.
  - c) Alexy, Robert, Derecho y Razón Práctica, Distribuciones Fontamara, México, 2006, pp. 7 a 25 (principios); 71 a 88 (La idea de una teoría procesal de la Argumentación Jurídica).
  - d) Wróblewski, Jerzy, Sentido y Hecho en el Derecho, Grijley, 2008. Capítulo IX
  - e) Prieto Sanchís, Luis, Sobre principios y normas, Problemas del Razonamiento Jurídico, Palestra, 2013. Capítulo V.
  - f) Bernal Pulido, Carlos, “La racionalidad de la Ponderación”, en Argumentación Jurídica, El Juicio de Ponderación y Principio de Proporcionalidad, coordinador Miguel Carbonell, Editorial Porrúa, México, 2011, pp.27 a 51.
  - g) Moreso, José Juan, “Alexy y la aritmética de la ponderación”, en Argumentación Jurídica, El Juicio de Ponderación y Principio de Proporcionalidad, coordinador Miguel Carbonell, Editorial Porrúa, México, 2011, pp.51 a 65.
  - h) Nava Tovar, Alejandro, La Institucionalización de la Razón, la Filosofía del Derecho de Robert Alexy, Editorial Antropos y UAM, pp. 1 a 327.
  - i) Romero Martínez, Juan Manuel, Estudios sobre la Argumentación Jurídica Principalista, Instituto de Investigaciones Jurídicas de la Universidad Nacional Autónoma de México, México, 2016, capítulo segundo y cuarto.
  - j) Bernal Pulido, Carlos “El Precedente y la Ponderación”, en La Constitución como objeto de Interpretación, Centro de Estudios Constitucionales de la Suprema Corte de Justicia de la Nación.
  - k) Alexy, Robert, “Derechos Sociales y Ponderación”, Editorial Fontamara
  - l) Atienza, Manuel y García Amado, Juan A., “Un debate sobre la ponderación”, Editorial Palestra;
  - m) Aleinikoff, Alexander T. “El Derechos constitucional en la era de la ponderación”, Editorial Palestra.
  - n) Prieto Sanchís, Luis, “El juicio de ponderación constitucional”, en Argumentación Jurídica, El Juicio de Ponderación y Principio de Proporcionalidad, coordinador Miguel Carbonell, Editorial Porrúa, México, 2011, pp.65 a 99.
  - o) Clérico, Laura, “El examen de proporcionalidad: entre el exceso por acción y la insuficiencia por omisión”, en Argumentación Jurídica, El Juicio de Ponderación y

Principio de Proporcionalidad, coordinador Miguel Carbonell, Editorial Porrúa, México, 2011, pp.113 a 153.

- p) Castiñera, María Teresa y Ragués, Ramón, "Three Strikes. El principio de proporcionalidad en la jurisprudencia en el Tribunal Supremo de los Estados Unidos", en Argumentación Jurídica, El Juicio de Ponderación y Principio de Proporcionalidad, coordinador Miguel Carbonell, Editorial Porrúa, México, 2011, pp. 219 a 245.
- q) Muñoz Díaz, Pablo F, "La Ponderación y el Principio de Universalidad", Revista de Investigaciones Jurídicas número 43, Tirant lo Blanch, 2019, pp. 361 a 373.

### **Tema XI. El Derecho como Argumentación: la teoría de Manuel Atienza**

1. Tres concepciones de la argumentación.
2. La concepción formal.
3. La concepción material.
4. La concepción pragmática.

Lecturas:

- a) Atienza, Manuel, El Derecho como Argumentación, Editorial Ariel, Barcelona, 2006, pp.109 a 279.
- b) Atienza, Manuel, Curso de Argumentación Jurídica, Editorial Trotta, 2013, pp. 171 a 420.

### **Tema XII. El modelo garantista: Luigi Ferrajoli**

1. Crisis del derecho y crisis de la razón jurídica. El modelo garantista.
2. El garantismo como respuesta estratégica a la crisis y de la política.
3. Racionalidad formal y racionalidad sustancial en el paradigma garantista de la validez.
4. Estado de derecho y crisis de Estado.

Lecturas:

- a) Ferrajoli, Luigi, Derechos y Garantías. La ley del más débil, 4ª Edición, Editorial Trotta, 2004, pp. 15 a 37.
- b) Atienza Manuel y Ferrajoli, Luigi, Jusridiccción y Argumentación en el Estado Constitucional de Derecho, Editorial Instituto de Investigaciones Jurídicas UNAM, México, 2005, pp.87 a 105; pp. 109 a 125.

### **Tema XIII. Ética y axiología**

1. Concepto de Ética y su ubicación como rama de la Filosofía
2. Ramas de la Ética
3. La Ética en la actualidad
4. Escepticismo ético
5. Constructivismo ético
6. Principios, deberes y virtudes éticas
7. Jerarquización de principios
8. La persona moral
9. Los fines del derecho
10. Problemas actuales y dilemas Éticos.

Lecturas:

- a) Nino, Carlos S. Ética y Derechos Humanos, Editorial Astrea, 1989. Capítulos II, III, IV, V, VI y VII.
- b) Vázquez Rodolfo, Derechos Humanos. Una lectura liberal igualitaria. Instituto de Investigaciones Jurídicas, UNAM, 2015. Capítulo Primero, Segundo, Quinto, Sexto y Séptimo.
- c) Villoro Toranzo, Miguel. Deontología Jurídica. México. Universidad Iberoamericana.
- d) Betanzos Torres, Eber. Introducción a la ética. México. Editorial Porrúa.
- e) Sandel, Michael. The Case Against Perfection, Whats wrong with designer children, bionic athletes, and genetic engineering.
- f) Sunstein, Cass R., The Ethics of Nudging.
- g) Yuval Noah Harari: the world after coronavirus
- h) Amartya Sen "Listening as governance"