

LUIS MANUEL SÁNCHEZ

LA SABIDURÍA DEL DERECHO ANTIGUO

*Una crítica del derecho que se enseña
en las universidades*



ÍNDICE

Presentación (por Juan Carlos Valdivia)	17
Propósito del autor	25
Nota aclaratoria	29

Kelsen o la supremacía del derecho

1. Los problemas que interesan a Kelsen	31
2. Qué sea la democracia	34
3. Qué sea el derecho y qué sea el estado	37
4. Qué sea la constitución	41
5. Las respuestas de Kelsen: el estado y el derecho	43
6. La constitución	49
7. El defensor de la constitución	51
8. Un debate con Carl Schmitt	54
9. Dificultades de la teoría Kelseniana	58
10. La dificultad de la pureza del derecho	60
11. Tres paradojas	63

El positivismo jurídico y la separación

Derecho-moral

1. La separación en Kelsen y Hart	70
2. El propósito descriptivo	78
3. La tesis social	82
4. La validez y la regla fundamental	84
5. La tesis de la separación y los diversos positivismos	86
6. Separación dura	86
7. La separación conceptual contingente	90
8. La tesis dual	93
9. Positivismo institucional	94
10. Positivismo de la validez	96
11. A modo de conclusión	99

Derecho positivo y positivismo jurídico:

Recuento de una mutación sorprendente

1. La sabiduría antigua	105
2. La gran factura	109
3. El paso al positivismo legal	115



4. El positivismo de Kelsen	121
5. El positivismo de Hart	125
6. Controversias positivas	127
7. El derecho positivo no equivale a positivismo	131

¿Ponderación o equidad?:

En torno a algunas incomprensiones y una

Crítica a las teorías de la argumentación

1. La inevitabilidad de argumentar	139
2. Las objeciones de García Amado	146
3. Sin embargo	158
4. La debilidad de la ponderación	161
5. Atrapados sin salida	171
6. ¿Ponderación o equidad?	178
7. Tres conclusiones	185

Justicia en las leyes y justicia en los tribunales:

Otra reivindicación de la idea de justicia

En los varios contextos del derecho

1. Ocasiones de la justicia	190
2. Justicia institutiva y justicia jurisdiccional	197
3. Justicia en las leyes, la administradora pública y las cortes	201
4. Cuando no se distinguen los contextos	209
5. Posibles implicancias para una renovación de la teoría jurídica	215
6. Conclusiones para retomarse	217

Las razones del precedente en las tradiciones

Del common law y el civil law

1. El precedente en los orígenes del common law	221
2. Precedente en el civil law	236
3. Algunas cualidades del uso razonable del precedente	242
4. Precedente e interpretación	248
5. Precedentes y razones para el balanceo	249
6. Precedente y separación de poderes	251



Precedentes sin precedentes:

Los usos inesperados del precedente en el Perú

1. Cuando el precedente se crea por ley	256
2. Precedencia por mandato del superior	258
3. El precedente según el tribunal constitucional peruano	265
4. La fuerza normativa del precedente	274
5. ¿Precedente que se equipara con la constitución?	275
6. ¿Precedentes que se equipara con la ley?	277
7. ¿Obligatoriedad bajo sanción?	279
8. Autoridad jurisdiccional y autoridad administrativa judicial	282
9. Rigidizando la tarea de los jueces	287
10. Precedentes contra la división de poderes	288
11. Algunas conclusiones	290

Comentarios

Una vuelta a los problemas de la justicia (por José Chávez-Fernández)	295
Recomenzar la discusión (por Imeldo Castro)	303
Referencias bibliográficas	307

