

# Índice

Ofrecimientos.....	19
Agradecimientos.....	21
Nota del autor.....	23
Prólogo.....	25
Introducción.....	33

## PARTE I MÓDULO PRELIMINAR

### MÓDULO PRELIMINAR

WITTGENSTEIN y el significado .....	39
1. Por qué abrir el libro con Wittgenstein.....	39
2. El primer Wittgenstein: del <i>Tractatus</i> a la idea de la filosofía como actividad.....	41
3. El segundo Wittgenstein: significado, juegos de lenguaje y for- ma de vida.....	43
3.1. El desplazamiento: del “significado como cosa” al “signi- ficado como uso”.....	43
3.2. Juegos de lenguaje: hablar es una actividad, no un espejo	43
3.3. Contra el mito de “nombrar”: no todo es denominación de objetos .....	44
3.4. Sin una “esencia” única: semejanzas de familia y la idea de red .....	45

3.5.	Reglas, aprendizaje y criterios de acierto: el uso no es impresión privada.....	46
4.	Lo que esto cambia en la teoría del Derecho: del fundamento último a la disciplina pública del decidir .....	47
4.1.	Mi punto de partida, ahora explícito .....	47
4.2.	Lo que gano: un criterio anti-oráculo.....	47
4.3.	Lo que no gano (y por eso necesité herramientas) .....	48
4.4.	Una advertencia final: “uso” no es plebiscito ni sociología bruta.....	48
 <b>CAPÍTULO I</b>		
	Derecho y Significado: premisas, método y promesa de trabajo ...	51
1.	Por qué “Derecho y Significado” .....	51
2.	Por qué la ruta de justificación obliga (fundamento normativo del método).....	52
3.	El objetivo del método: impedir dos patologías .....	54
4.	Cómo criticar la práctica sin naturalizarla (criterios de error y regla de revisabilidad).....	55
4.1.	Criterios de error (pruebas negativas) .....	55
4.2.	Regla de revisabilidad.....	56
5.	La promesa de este capítulo: del texto al caso (sin magia) .....	57
5.1.	¿Qué implica esto, en la práctica?.....	57
6.	El método del libro: descripción conceptual + herramientas.....	57
7.	Léxico mínimo: las palabras que guiarán el libro .....	58
8.	Figura-guía: “Del Texto al Caso”.....	59
9.	Donde nace el problema: vaguedad, textura abierta y el riesgo del “vale todo”.....	60
10.	Hart como puente: núcleo, penumbra y gestión responsable de la elección .....	60

11.	La intuición Wittgensteiniana que gobierna este libro: uso, aprendizaje y práctica.....	61
12.	Lo que este libro no hace (para evitar frustraciones).....	62
13.	Nota sobre asimetría institucional, prueba y autoridad interpretativa .....	63

**CAPÍTULO II**

	WITTGENSTEIN: juegos de lenguaje, reglas y formas de vida .....	65
1.	Dos fases y una ruptura productiva .....	65
2.	La tesis-límite: lenguaje, mundo y gobernanza del sentido .....	66
3.	“El significado es uso” y el Derecho como práctica institucional.....	68
4.	Seguir reglas: aprender, repetir, corregir .....	68
5.	Forma de vida: intención, instituciones y el punto ciego del subjetivismo .....	69
6.	Bloque operativo: cómo Wittgenstein sostiene mi método.....	70
	6.1. Lo que cuenta como “señal pública” de sentido .....	71
	6.2. Lo que cuenta como “seguir una regla” en el Derecho .....	71
	6.3. Por que “linguagem privada decisória” é um defeito institucional .....	71
	6.4. El lugar de la revisabilidad .....	72
7.	Compromisos para la teoría del Derecho que presento en este libro.....	72
8.	Consideraciones finales.....	73

**CAPÍTULO III**

	Van Dijk y la teoría del contexto: del uso al modelo de situación...	75
1.	Por qué, después de Wittgenstein, todavía necesito una teoría del contexto.....	75

2.	Qué Van Dijk efectivamente añade a mi problema.....	76
2.1.	Contexto como modelo: la selección es parte del método	77
2.2.	Discurso y contexto: relación recíproca y responsabilidad del recorte.....	77
2.3.	Teoría adecuada: texto, contexto y acoplamiento .....	77
3.	El “contexto jurídico” como matriz declarable: <i>checklist</i> de audi- tabilidad .....	78
4.	Un ejemplo breve de matriz en funcionamiento .....	79
5.	Del capítulo a la práctica: cómo esto se acopla a mi protocolo de decisión .....	79
6.	Dos cuidados: contexto no es licencia y “modelo” no es psicolo- gismo .....	80
7.	Consideraciones finales: uso situado, pero gobernable .....	81

#### CAPÍTULO IV

	Contexto y significado: cómo las palabras del derecho funcionan en la práctica social.....	83
1.	El “contexto” como disciplina, no como retórica .....	83
2.	El significado como uso: lo que esto autoriza y lo que esto pro- híbe .....	84
3.	La bisagra: intención, instituciones y prácticas (sin psicologis- mo) .....	85
4.	El contexto no es escenario: Van Dijk y el modelo situacional..	86
5.	Lo que entra en el modelo en el Derecho: dimensiones míni- mas y restricciones .....	87
6.	Lo que esto cambia en la teoría del Derecho: interpretación como práctica de justificación situada .....	88
7.	Protocolo mínimo: declarar el modelo antes de fijar el sentido.	89
8.	Dos microcasos ilustrativos (solo para fijar la mecánica).....	90

9. Por qué “Derecho y Significado” exige este capítulo antes de avanzar.....	91
--	----

**PARTE II**  
**CUATRO ARQUITECTURAS DEL DERECHO BAJO LA LENTE DEL USO**

**CAPÍTULO V**

KELSEN: pureza, marco y el problema del uso.....	95
1. Por qué Kelsen entra aquí .....	95
2. La promesa de la pureza y su utilidad metodológica.....	96
3. El punto decisivo: interpretación como marco .....	97
4. Qué cambia cuando leo a Kelsen desde el uso .....	98
5. La crítica que permanece: pureza sin contexto se vuelve cáscara.....	99
6. Kelsen como capítulo de transición.....	100
7. Lo que llevo de Kelsen para la tesis central de este libro.....	101

**CAPÍTULO VI**

Ross: el derecho como fenómeno social y criterios públicos de decisión.....	103
1. Puerta de entrada: por qué necesito a Ross después de Kelsen .	103
2. Lo que Ross devuelve al Derecho: la práctica como fuente de sentido .....	104
3. Validez, eficacia y previsibilidad: el desplazamiento que incomoda (y que necesito) .....	105
4. Normas como directivas y qué “cuenta como” regla en el foro...	106
5. El juez real: ni autómeta, ni oráculo .....	107
6. Ross leído con Wittgenstein: publicidad del sentido y combate a la psicología privada en la imputación.....	108

7.	Límites de Ross: el riesgo del descriptivismo satisfecho .....	109
8.	Herramientas: cómo aplicar Ross en el proceso .....	110
9.	Lo que queda de Ross y el puente hacia Hart.....	115

## CAPÍTULO VII

	Hart: reglas, textura abierta y discrecionalidad .....	117
1.	Por qué Hart es el eje de este libro.....	117
2.	La tesis de Hart en lenguaje operativo: núcleo, penumbra y la inevitabilidad de la elección .....	118
3.	El origen de la textura abierta y la lectura correcta del problema.....	119
4.	La arquitectura de Hart: reglas primarias, reglas secundarias y por qué eso importa para el uso .....	120
5.	Formalismo y escepticismo: cómo Hart evita los dos extremos.	122
6.	Autoridad, error y límites: la analogía del marcador.....	123
7.	Ley y precedente: dos modos de comunicar patrones y dos modos de uso .....	124
8.	Gestión de la penumbra: método para decidir sin arbitrariedad	126
9.	Lo que Hart fija para la tesis del libro y el puente hacia Dworkin.....	128
10.	Consideraciones finales. Interludio: Kelsen–Ross–Hart, una sola regla .....	129
	10.1. Posición y finalidad del interludio .....	129
	10.2. Primera capa: Kelsen y la moldura .....	130
	10.3. Segunda capa: Ross y el uso público como prueba de sentido.....	131
	10.4. Tercera capa: Hart y la gestión de la penumbra.....	132
	10.5. La regla única en fórmula de trabajo .....	133

**CAPÍTULO VIII**

Dworkin: integridad, novela en cadena y la disciplina del ajuste y de la justificación.....	135
1. Por qué Dworkin viene después de Hart .....	135
2. El blanco inicial: el <i>semantic sting</i> y el error de tratar el Derecho como prueba fáctica .....	136
3. Dworkin por dentro de Wittgenstein: uso, forma de vida y comprensión del otro .....	137
4. Actitud interpretativa: cuándo un patrón se vuelve Derecho en el modo en que la comunidad lo trata .....	139
5. Integridad como virtud institucional: la novela en cadena .....	141
6. Cuando la regla es clara: el punto de contacto con el núcleo de Hart .....	142
7. Ajuste y justificación: la disciplina mínima para decidir en la penumbra.....	143
8. Cautelas: sin vale todo moral, y contexto primero.....	144
9. Herramienta del capítulo: Ajuste & Justificación en 6 pasos – AJ-6 .....	146
10. Consideraciones finales.....	147

**CAPÍTULO IX**

Una regla única: Kelsen, Ross, Hart y Dworkin.....	151
1. Por qué una regla única.....	151
2. La regla en cuatro momentos: visión panorámica .....	152
3. Kelsen: marco antes de la elección .....	153
4. Ross: uso y comunidad como señales públicas .....	154
5. Hart: núcleo, penumbra y competencia.....	155
6. Dworkin: ajuste y justificación como obligación pública.....	156
7. Protocolo de redacción en pasos auditables.....	157

8.	<i>Checklist</i> mínimo de auditabilidad.....	159
9.	Tres microdemostraciones sin hechos .....	160
10.	Conclusión: disciplina para escribir y decidir .....	167

## CAPÍTULO X

	Síntesis comparativa: cuatro maneras de controlar el sentido .....	169
1.	Consideraciones preliminares .....	169
2.	Cuadro comparativo (Kelsen / Ross / Hart / Dworkin).....	169
2.1.	El problema común y cuatro respuestas estructurales.....	169
2.2.	La convergencia importante .....	172
3.	Lo que se retiene de cada uno y lo que se supera .....	172
3.1.	Lo que se retiene .....	172
3.2.	Lo que se supera (por integración) .....	173
4.	Una gramática unificada: el texto delimita; el uso aporta ras- tros; el contexto indexa; la decisión selecciona; la justificación controla .....	173
4.1.	El texto delimita.....	173
4.2.	El uso aporta rastros.....	174
4.3.	El contexto indexa.....	174
4.4.	La decisión selecciona .....	174
4.5.	La justificación controla .....	174
5.	Panel operacional – Cómo controlar el sentido en cualquier decisión .....	175
5.1.	Delimitación por el texto (marco) .....	175
5.2.	Declaración del contexto relevante (índices) .....	175
5.3.	Señales públicas del uso institucional (rastros) .....	175
5.4.	Diagnóstico de núcleo y penumbra .....	176
5.5.	Elección entre lecturas compatibles (comparación).....	176
5.6.	Regla del caso (tesis, condiciones, frontera y revisibilidad). .....	176

6.	Control de error y revisibilidad .....	177
6.1.	Atajos para evitar (lista mínima) .....	177
6.2.	Qué cambiaría la conclusión (gatillos objetivos) .....	177
7.	Consideraciones finales .....	177

**PARTE III**  
**DECISIÓN, ARGUMENTACIÓN**  
**Y RESPONSABILIDAD COMO**  
**PROBLEMAS DE SENTIDO**

**CAPÍTULO XI**

	Argumentación jurídica como ingeniería del sentido: Alexy .....	181
1.	Por qué el problema no es solo “interpretación”, sino justificación .....	181
2.	Reglas y formas de argumentación: qué cuenta como razón pública .....	182
3.	Patrones de control: coherencia, universalización, carga argumentativa .....	184
4.	Compatibilidad con la tesis del libro: justificación como publicidad de los criterios de aplicación .....	186
5.	Consideraciones finales .....	188

**CAPÍTULO XII**

	Responsabilidad como atribución pública: imputar es fijar sentido .....	191
1.	Responsabilidad más allá de lo penal: civil, administrativo, regulatorio, disciplinario .....	191
2.	El error clásico: psicologizar el sentido (la intención como atajo) .....	192
3.	Señales públicas y gobernabilidad: del hecho al juicio de responsabilidad .....	193

4.	Dónde entra mi experiencia sin capturar el libro: método trans- versal de imputación .....	194
4.1.	Protocolo mínimo de imputación: hechos, criterios, regla del caso y control de error .....	194
5.	Consideraciones finales.....	196

**CAPÍTULO XIII**

	Estudios de caso y aplicación práctica: cómo hacer que el “uso” y el “contexto” sean decisorios sin arbitrariedad .....	199
1.	Transformar la tesis en un procedimiento verificable.....	199
2.	Tres reglas de disciplina: para que “contexto” no se convierta en licencia.....	200
3.	El instrumento: POD-4 con declaración explícita de contexto (MDC) .....	201
4.	Estudios de caso: cuatro expresiones en disputa (casos-mode- lo).....	203
5.	La ganancia estructural: el mismo caso puede rehacerse por otro lector .....	213

**CAPÍTULO XIV**

	Casos reales: cómo el derecho “gira” en el uso (POD-4 + MAC-D).	215
1.	Nota de método (para el lector) .....	215
2.	Caso 1 – STF, ADPF 186 (cupos étnico-raciales en universi- dad pública) .....	216
3.	Caso 2 – STF, HC 82.424/RS (discurso antisemita, racismo y límites de la libertad de expresión).....	219
4.	Caso 3 – STJ, REsp 1.192.678/PR (buena fe objetiva, actos propios y prohibición del comportamiento contradictorio).....	221
5.	Caso 4 – STJ, REsp 1.944.616/MT (buena fe, deberes anexos y congruencia del juicio) .....	224

6. Consideraciones finales..... 226

**PARTE IV  
CONTEXTO Y MÉTODO**

**CAPÍTULO XV**

Conclusiones: una nueva noción de derecho frente al *status quo*. 229

1. El punto de llegada de esta obra ..... 229

2. Lo que se ha demostrado: Derecho como significado del uso en el contexto social..... 230

    2.1. El desplazamiento fundamental: de esencias a prácticas . 230

    2.2. Contexto no es escenario: es criterio de relevancia..... 230

    2.3. La regla única: texto, práctica, penumbra e integridad .... 231

3. 3. Lo que cambia en la práctica: previsibilidad, auditabilidad y control del arbitrio ..... 232

    3.1. Previsibilidad como gobernanza del decidir ..... 232

    3.2. Auditabilidad: devolver el Derecho al dominio de lo público..... 233

    3.3. Control del arbitrio: evitar dos extremos simétricos ..... 233

4. Límites, objeciones y respuestas breves ..... 234

5. Agenda: qué investigar y probar empíricamente a partir de aquí ..... 236

    5.1. Hipótesis empíricas, formuladas de modo comprobable . 236

    5.2. Diseños de investigación, sin promesas irreales ..... 236

    5.3. Instrumentos e indicadores, listos para uso ..... 237

        5.3.1. Indicadores de auditabilidad..... 237

        5.3.2. Indicadores de previsibilidad ..... 237

        5.3.3. Consideraciones finales: el compromiso de este libro ..... 237

Siglas y abreviaturas.....	239
Glosario .....	241
Bibliografía .....	247
Índice remisivo .....	249