TEORÍA DE LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA (Sección Fernando Atria)

Profesores Jakob Stagl y Fernando Atria
Sesiones: 3 semanales
Posición: A partir del segundo semestre

Este semestre el curso será impartido en conjunto por los profesores Fernando Atria y Jakob Stagl. Aquí se detalla las materias que estarán a cargo del profesor Fernando Atria, su bibliografía y syllabus.

DESCRIPCIÓN GENERAL DEL CURSO

El curso trata de la argumentación jurídica y su lugar principal de desempeño, la función judicial. El énfasis del curso está en la argumentación jurídica como una forma argumentativa institucionalmente vinculada, y la conexión interna que existe entre esa dimensión y su forma de legitimación. Una de las cuestiones centrales del curso será entender esa conexión y la función que en ella juega el razonamiento formal.

En general, la perspectiva que se adoptará en esta sección del curso está reflejada en el libro *La Forma del Derecho*.

EVALUACIÓN

Las evaluaciones serán rendidas conforme a lo dispuesto por la dirección de escuela.

ASISTENCIA

El curso no contempla entre sus requisitos reglamentarios de aprobación la asistencia a clases.

CONTENIDO DE ESTA SECCIÓN DEL CURSO

0. PLANTEAMIENTO GENERAL DEL PROBLEMA DEL CURSO: LO JURÍDICO Y LO POLÍTICO

Atria, *El derecho y el concepto de lo político*

1. EL PROBLEMA DEL RAZONAMIENTO JURÍDICO: RAZONAMIENTO PRÁCTICO EN CONTEXTOS INSTITUCIONALIZADOS

1.1. Reglas como resúmenes y reglas como prácticas. La idea de “práctica”

Rawls, *Dos conceptos de regla*

Searle, *La Construcción Social de la Realidad*

1.2. Prácticas institucionalizadas

Atiyah, *Form and Substance in Contract Law*

1.3. Forma y formalismo

Ihering, *El Espíritu del Derecho Romano*

1.4. Forma y substancia: una teoría general de los conceptos jurídicos

Atria, La Forma del Derecho, pp. 133-158

Atria, La Forma del Derecho, pp. 159-175

2. LA JURISDICCIÓN Y SU CONFIGURACIÓN INSTITUCIONAL

2.1. Teorías e instituciones

Gény, Métodos de Interpretación y Fuentes en Derecho Privado Positivo

2.2. La ley y su aplicación. “Aplicar la ley” como función

Montesquieu, Del Espíritu de las Leyes

Kelsen, Teoría General del Estado

Kelsen, Teoría Pura del Derecho (1960)

Von Savigny, Sistema del Derecho Romano Actual

Hart, El Concepto de Derecho, cap. VII

2.3. El formalismo decimonónico

Atria, La Forma del Derecho, pp. 101-131

2.4. Legitimación de la decisión judicial y su relación con su forma institucional

Atria, La Forma del Derecho, pp. 189-218

2.5. La transformación del juez bajo la presión adaptativa de la demanda de legitimación material

Atria, La Forma del Derecho, pp. 219-250

SYLLABUS

EL PROBLEMA DEL RAZONAMIENTO JURÍDICO: RAZONAMIENTO PRÁCTICO EN CONTEXTOS INSTITUCIONALIZADOS

	Fecha	Tema	Lectura
1.	18/8	Presentación y planteamiento general del problema del curso	Atria, El derecho y el concepto de lo político
2.	23/8	Reglas como resumen y como prácticas; prácticas institucionalizadas (referencia al curso del primer semestre)	Rawls, Two Concepts of Rules Searle, La Construcción Social de la Realidad MacCormick, Instituciones del Derecho
3.	30/8	Forma y substancia	Atiyah, Form and Substance in Contract Law
4.	6/9	Forma y formalismo; Una teoría general de los conceptos jurídicos	Ihering, El Espíritu del Derecho Romano Atria, La Forma del Derecho, pp. 133-158

LA JURISDICCIÓN Y SU CONFIGURACIÓN INSTITUCIONAL

5.	13/9	Teorías e instituciones	Gény, Métodos de Interpretación y Fuentes en Derecho Privado Positivo
6.	20/9	La ley y su aplicación. “Aplicar la ley” como función (i). de Montesquieu a Kelsen	Montesquieu, Del Espíritu de las Leyes Kelsen, Teoría General del Estado Kelsen, Teoría Pura del Derecho (1960)
7.	27/9	La ley y su aplicación. “Aplicar la ley” como función (ii). Savigny: Expresión impropia y expresión indeterminada	Von Savigny, Sistema del Derecho Romano Actual
8.	4/10	Discusión del caso DUOC	
9.	18/10	El formalismo decimonónico	Atria, La Forma del Derecho, pp. 101-131
10.	25/10	Legitimación de la decisión judicial y su relación con su forma institucional	Atria, La Forma del Derecho, pp. 189-218
11.	8/11	La transformación del juez bajo la presión adaptativa de la demanda de legitimación material	Atria, La Forma del Derecho, pp. 219-250

BIBLIOGRAFÍA

- Atiyah, P. S.: "Form and Substance in Contract Law" en *Essays on Contract* (Oxford: Clarendon Press, 1984), pp. 93-120.
- Atria, F.: *La Forma del Derecho* (Madrid: Marcial Pons, 2016).
- : "El derecho y el concepto de lo político", en (2020).
- Gény, F.: *Métodos de Interpretación y Fuentes en Derecho Privado Positivo* (Madrid: Reus, 1925; ed.orig. 1899).
- Hart, H. L. A.: *El Concepto de Derecho* (Buenos Aires: Abeledo-Perrot, 1963).
- Ihering, R.: *El Espíritu del Derecho Romano* (Granada: Comares, 1852-1865; ed.orig. 1998).
- : *El Espíritu del Derecho Romano* (Granada: Comares, 1998; ed.orig. 1852-1865).
- Kelsen, H.: *Teoría General del Estado* (México: Editora Nacional, 1925; ed.orig. 1934).
- : *Teoría Pura del Derecho (1960)* (México: Porrúa, 1991; ed.orig. 1960).
- MacCormick, N.: *Instituciones del Derecho* (Madrid: Marcial Pons, 2011).
- Montesquieu: *Del Espíritu de las Leyes* (Buenos Aires: Heliasta, 1984; ed.orig. 1748).
- Rawls, J.: "Dos conceptos de regla" en Foot, P. (ed): *Teorías sobre la Ética* (México: Fondo de Cultura Económica, 1955), pp. 210-247.
- : "Two Concepts of Rules", en *Philosophical Review* (1955), pp. 3-32.
- Searle, J.: *La Construcción Social de la Realidad* (Barcelona: Paidós, 1997).
- Von Savigny, F.: *Sistema del Derecho Romano Actual* (Madrid: F Góngora y Compañía editores, 1878; ed.orig. 1840).