

Presentación.....	5
-------------------	---

Capítulo I LA HERMENÉUTICA

Introducción.....	9
1. Interpretación y racionalidad	11
2. La racionalidad	14
3. La necesidad de la racionalidad	15
4. La hermenéutica	17
5. La hermenéutica del derecho.....	19

Capítulo II HERMENÉUTICA JURÍDICA

Introducción.....	27
1. El concepto de derecho	27
2. El Estado Social de Derecho	30
3. Los cánones hermenéuticos en el Estado Social de Derecho	35
4. La constitucionalidad en el Estado Social de Derecho	37
5. La efectividad de los derechos en el Estado Social de Derecho.....	39
6. La justicia en el Estado Social de Derecho.....	42
7. La separación de poderes en el Estado Social de Derecho	44
7.1. El juez.....	45
7.2. El legislador	47
7.3. La administración	49
8. Sistema de fuentes de derecho en el Estado Social de Derecho	51
9. Los principios generales de la interpretación o los cánones hermenéuticos en el Estado Social de Derecho	55
9.1. Canon hermenéutico de la razonabilidad de la interpretación	55
9.2. Principio de razonabilidad.....	57
9.3. El canon de la coherencia de la interpretación	62

9.4. El canon hermenéutico de la interpretación en el contexto social	73
10. Análisis de algunas decisiones judiciales de acuerdo con los cánones de la hermenéutica jurídica en el Estado Social de Derecho	79
10.1. La interrupción voluntaria del embarazo y la constitucionalidad del delito de aborto.....	79
10.2. El derecho fundamental a la muerte digna.....	88
10.3. La prohibición del consumo de estupefacientes y la sentencia C-221 de 5 de mayo de 1994, Magistrado ponente Carlos Gaviria Díaz	97
11. Conclusión sobre los cánones hermenéuticos en el Estado Social de Derecho	104

Capítulo III INTERPRETAR Y ARGUMENTAR

1. ¿Una cuestión de palabras?	109
2. Interpretar y argumentar se realizan en un solo acto, pero se estudian por separado	111
3. Interpretación jurídica.....	113
4. Teorías de la interpretación. ¿dar o encontrar un sentido a la disposición?	117
4.1. Las teorías cognoscitivas de la interpretación	118
4.2. La teoría escéptica de la interpretación.....	121
5. El reconocimiento de una teoría hermenéutica de la interpretación	122
5.1. Primera falacia: La lógica jurídica garantiza objetividad y previsibilidad en la decisión	123
5.2. Segunda falacia: El intérprete debe desentrañar la voluntad del legislador	124
5.3. Tercera falacia: El derecho tiene una naturaleza semántica	125
5.4. Cuarta falacia: Los métodos de interpretación taxativos e impuestos por el legislador	128
5.5. La interpretación en el Estado Social de Derecho: La teoría hermenéutica de la interpretación.....	129

6. Los métodos de interpretación	134
6.1. La distinción entre principio y reglas.....	137
6.2. La zona de penumbra.....	139
6.3. La complejidad del caso y la argumentación jurídica	141
7. Las discusiones jurídicas son desacuerdos sobre la preponderancia de un valor o principio con relación a otro	144
8. La argumentación jurídica.....	148

Capítulo IV MODELO TELEOLÓGICO DE INTERPRETACIÓN

1. Fundamentos del modelo teleológico de interpretación.....	155
2. Métodos teleológicos en la interpretación del derecho.....	158
3. La teoría del núcleo esencial	160
4. La teoría de la ponderación	172
4.1. Los criterios actuales de ponderación.....	176
5. Los métodos teleológicos de interpretación en el derecho penal	178
5.1. Teoría de la imputación objetiva: una interpretación teleológica y sociológica de los tipos penales	178
5.2. La teoría de la imputación objetiva fundamentada en la ponderación.....	181
5.2.1. El comportamiento típico o creación de riesgos jurídicamente desaprobados	181
5.2.1.1. El riesgo permitido o de las conductas que son directamente peligrosas para bienes jurídicos	186
5.2.2. Actividades que son lícitas por consentimiento de la víctima.....	191
5.2.3. Actividades en las que se han vinculado terceros o “prohibición de regreso”	200
5.2.4. La complicidad y la prohibición de regreso.....	205
5.2.5. La omisión propia y la prohibición de regreso	206
5.2.5.1. La prohibición de regreso y la posición de garante.....	210
5.2.5.2. Resumen de la prohibición de regreso.....	213
6. El rigor en los modelos teleológicos de interpretación	214
6.1. Concepto de autor	219

6.2. Dominio del hecho	220
7. Algunos casos de interpretación teleológica para definir el ámbito de la norma penal en la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia	233
7.1. La interpretación teleológica del interviniente en el derecho penal colombiano	233
7.2. Decisiones judiciales respecto del porte de estupefacientes por la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia.....	239
7.3. El contenido de la ilicitud en los delitos de explotación sexual.....	243
7.4. El agravante de la violencia intrafamiliar.....	246
7.5. La imputación objetiva del resultado	248
7.6. La imputación del resultado en la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia.....	256
8. Conclusiones sobre los modelos teleológicos de interpretación.....	267

Capítulo V

MODELOS SISTEMÁTICOS DE INTERPRETACIÓN

Introducción	275
1. La concepción sistemática del conocimiento.....	276
2. El sistema jurídico	279
3. Los institutos jurídicos básicos en el derecho penal.....	281
3.1. El Estado Social de Derecho.....	284
3.2. La dignidad humana y los derechos fundamentales y humanos.....	285
3.3. El interés general	287
3.4. La justicia.....	287
3.5. Los institutos jurídicos del derecho penal o la dogmática jurídico penal, el sistema de responsabilidad penal.....	288
4. La conducta en el sistema de responsabilidad penal	293
5. Casos en los que se resuelven problemas jurídicos de tipicidad penal.....	295
5.1. Ejercicio arbitrario de la patria potestad.....	297
5.2. La distinción entre el prevaricato y el abuso de autoridad.....	300

5.3. Los criterios sistemáticos de distinción del dolo eventual y la preterintención.....	303
5.4. La sistemática del fraude procesal en la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia colombiana	306
5.5. Tentativa de delito	321
5.6. Los elementos de la coautoría.....	325
6. La antijuridicidad y las causales de justificación.....	330
6.1. Antijuridicidad en la violencia intrafamiliar.....	333
6.2. La legítima defensa.....	337
7. La culpabilidad penal	340
7.1. La imputabilidad penal	342
7.1.1. El caso de Johana.....	344
7.2. Conciencia de la ilicitud y el error de prohibición	352
7.2.1. El conocimiento de la ilicitud en el acceso carnal abusivo.....	354
7.3. La exigibilidad de una conducta conforme a derecho.....	357
8. Conclusiones de los modelos sistemáticos de interpretación	359

Capítulo VI MODELOS EXEGÉTICOS DE INTERPRETACIÓN

1. Los fundamentos tradicionales de los métodos exegéticos de interpretación o de las ficciones usualmente aceptadas.....	365
2. Crítica a la concepción tradicional de la exegesis	368
3. Los modelos exegéticos en el Estado Social de Derecho y la hermenéutica jurídica.....	372
4. El legislador penal y las competencias delimitadas por la Constitución Política de 1991	376
5. Los métodos exegéticos de interpretación.....	389
5.1. Método gramatical, filológico o semántico	390
5.1.1. Usurpación de tierras e invasión de inmuebles.....	391
5.2. Método lógico de interpretación	396
6. La analogía.....	398
7. Los argumentos o brocardos.....	403
7.1. El argumento de la semejanza o <i>a simili</i>	404
7.2. El argumento genérico o <i>ad distinctionem</i>	404

7.3. El argumento de sentido contrario o <i>ad contrario sensu</i>	405
7.4. El argumento de reducción al absurdo o <i>ad absurdum</i>	407
7.5. El argumento de fuerza o <i>a fortiori</i>	410
7.5.1. La prescripción en el recurso de impugnación especial en la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia como ejemplo de aplicación del método lógico de interpretación.....	413
8. El método histórico o diacrónico.....	414
9. Conclusiones.....	415

Capítulo VII LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA

1. ¿Qué es argumentar en la hermenéutica jurídica?	421
2. ¿Qué se entiende por argumentar en la actualidad?.....	423
3. La teoría de la argumentación jurídica en la concepción hermenéutica del derecho	426
4. Dos conceptos para estructurar la teoría de la interpretación jurídica: el círculo hermenéutico y la ética judicial.....	430
5. Conclusiones.....	434
 Bibliografía	 439