

ÍNDICE GENERAL

Capítulo I
EL DERECHO

1. Definición.....	9
2. El derecho en los clásicos.....	9
2.1. El derecho en Platón.....	9
2.2. El derecho en Aristóteles.....	10
2.3. El derecho en Maquiavelo.....	12
2.4. El derecho en San Agustín.....	14
2.5. El derecho en Santo Tomás de Aquino.....	14
2.6. El derecho en Hugo Grocio.....	15
2.7. El derecho en Jürgen Habermas.....	16
2.8. El derecho en John Rawls.....	18
2.9. El derecho en Herbert Hart.....	19
2.10. El derecho en Jorge Guillermo Federico Hegel.....	20
2.11. El derecho en Johann Gottlieb Fichte.....	21
2.12. El derecho en Ronald Dworkin.....	22
2.13. El derecho en Niklas Luhmann.....	22
3. Metodología del derecho.....	23
4. Objeto y características del derecho.....	24
5. Fines del derecho.....	24
6. El individuo como instrumento del derecho.....	25
7. El derecho como idea garantista.....	25
8. La idea del control y la libertad en el derecho.....	26
9. Funcionalidad del derecho.....	26
9.1. Función y mecanicismo del derecho.....	27
9.2. Funcionalidad del derecho en procura de la legalidad.....	28

9.3. La funcionalidad política del derecho	28
9.4. Funcionalidad legislativa del derecho	29
9.5. Funcionalidad del derecho a través de la justicia.....	31
9.6. Funcionalidad del derecho a través del de- recho privado	32
9.7. Funcionalidad del derecho a través de la participación del poder ciudadano.....	33
10. Dialéctica jurídica y derecho.....	35
11. El imperio del derecho	35
11.1. Conceptualización.....	35
11.2. El imperio del derecho y arbitrariedad.....	37
12. El abuso del derecho.....	38
12.1. ¿Qué es el abuso del derecho?	39
12.2. Origen del abuso del derecho	39
12.3. Josserrand y el abuso del derecho	40
13. Configuración, transformación y transfigura- ción del derecho.....	40
13.1. Factores de incidencia	40
13.2. El derecho constitucional	42
13.3. El derecho administrativo.....	44
13.4. El derecho laboral.....	46
13.5. El derecho civil.....	51
13.6. El derecho penal.....	64
13.7. El derecho tributario	72
13.8. El derecho comercial	77
13.9. El derecho internacional público	82
13.10. El derecho internacional privado	84
14. La interpretación del derecho	85

14.1. Antecedentes.....	85
14.2. Las escuelas modernas de interpretación.....	90
15. El control jurídico y social del derecho.....	93
15.1. Ontología del control.....	93
15.2. El sistema de control jurídico primitivo	93
15.3. La evolución del control jurídico social y la economía	94
15.4. El control jurídico social y las civiliza- ciones	94
15.5. El Código de Teodosio como control jurídico y social	96
15.6. El <i>Corpus Iuris Civilis</i> como control jurídico y social	96
15.7. El Código de Eurico como control jurídico y social	97
15.8. El Código de Leovigildo	97
15.9. El <i>Liber Iudiciorum</i> de Recesvinto.....	98
15.10. La Carta Magna de 1215	98
15.11. Teoría inglesa del control jurídico y social	98
16. El control de constitucionalidad.....	99
17. El derecho supranacional	102
17.1. Definición y creación	102
17.2. El sistema de protección jurídico internacional	103
17.3. El sistema de protección jurídico nacional e internacional.....	104
17.4. Protección jurídico nacional e interna- cional en Europa	105

a) La Comisión Europea y la Corte Europea de Derechos Humanos.....	105
b) Creación, transformación y transfiguración del derecho en Europa	106
18. El derecho internacional privado y el <i>exequátur</i>	107
18.1. Noción de <i>exequátur</i>	107
18.2. El <i>exequátur</i> frente al abuso del derecho y la arbitrariedad.....	108
18.3. Fundamento de la resolución de conflicto	109
18.4. El juez nacional en la resolución de conflictos por bienes civiles y comerciales	113
18.5. Necesidad del reconocimiento de la sentencia extranjera a través del <i>exequátur</i>	114
18.6. Condiciones y exigencias que se deben cumplir en orden a que la sentencia extranjera tenga efectos en Colombia	114
18.7. Juez competente para conocer y decidir los procesos de <i>exequátur</i>	115

Capítulo II

DERECHO Y LEY

1. Noción y características de ley	117
2. Ley y norma jurídica	122
2.1. Definiciones	122
2.2. Funcionalismo de la norma jurídica.....	123
3. La ley como expresión del derecho	124
3.1. La lógica jurídica	124
3.2. Exactitud y perfección de la ley.....	125
3.3. Creación, transformación y transfiguración de la ley	125

3.4. La ley como principio de un nuevo derecho	126
3.5. La vieja ley o el viejo derecho es la misma idea de la nueva ley o del nuevo derecho	126
3.6. La violación de la ley y la no violación de la ley	127
4. El fraude a la ley (<i>viola fraus Legis</i>)	128
4.1. Definición.....	128
4.2. El fraude y la nulidad de la norma aplicada	129
4.3. El fraude a la ley como mecanismo arbitrario de la ley	129
5. Ley y daño	129
a) El engaño	130

Capítulo III

DERECHO Y NORMA JURÍDICA

1. La norma jurídica en el derecho	133
1.1. El orden jurídico y la sanción jurídica	133
1.2. División de la norma jurídica	134
2. La norma jurídica en la solución de conflictos	134
3. Clasificación de las normas jurídicas	137
4. Carácter imperativo, dispositivo o interpretativo de las normas jurídicas	138
5. Tipos de normas aplicables en la solución de conflictos	139
6. Elementos de la norma jurídica del conflicto.....	140
7. El tipo legal y su contenido	141
8. Puntos enlazables y vinculantes de las normas jurídicas	141

9. La consecuencia jurídica enlazable y vinculante de la norma jurídica	142
10. Consecuencia jurídica por razón de la violación del tipo legal	142
11. Consecuencia jurídica por razón de los prejuicios causados	143
12. Consecuencia jurídica por razón de los costos del proceso	143
13. Tipo de enlace técnico vinculante y de sujeción a la ley.....	144
13.1. Tipo de enlace técnico en relación al objeto.....	144
13.2. Tipos de enlace técnicos referentes a objetos y hechos.....	144
13.3. Clasificación en razón del carácter del vínculo técnico por razón de la ley	145
14. Creación, transformación y transfiguración de la norma jurídica.....	145
15. Norma jurídica penal	146
15.1. Concepto	146
15.2. Ontología de la norma jurídico penal, elementos	146
15.3. Objeto del derecho penal	146
15.4. Estructura de la ley penal.....	147
15.5. Finalidad de la norma jurídica penal	147
15.6. Control de la norma jurídica penal.....	148
16. Norma jurídica civil	148
16.1. Concepto	148
16.2. Clasificación de las normas civiles	148
16.3. Objeto de la norma jurídica civil	148

16.4. Estructura de la norma jurídica civil.....	149
16.5. Objeto de la norma jurídica civil.....	149
16.6. Finalidad de la norma jurídica civil.....	149
16.7. El control de la norma jurídica civil	150
17. La norma jurídica laboral	150
17.1. Concepto	150
17.2. Objeto de la norma jurídica laboral.....	150
17.3. Elementos de la norma jurídica laboral	151
17.4. Estructura de la norma jurídica laboral	151
17.5. Finalidad de la norma jurídica laboral.....	151
17.6. El control de la norma jurídica laboral	152
18. La norma jurídica administrativa	152
18.1. Concepto	152
18.2. Elementos de la norma jurídica administrativa	152
18.3. Estructura de la norma jurídica administrativa	153
18.4. Objeto de la norma jurídica administrativa.....	153
18.5. Finalidad de la norma jurídica administrativa.....	153
18.6. Control de la norma jurídica administrativa	153
19. La norma jurídica tributaria	154
19.1. Concepto	154
19.2. Elementos de la norma jurídica tributaria	154
19.3. Estructura de la norma jurídica tributaria	155
19.4. Objeto de la norma jurídica tributaria	155

19.5. Finalidad de la norma jurídica tributaria.....	155
19.6. Control de la norma jurídica tributaria.....	156
20. La norma jurídica en el Derecho Internacional	156
20.1. Norma jurídica en el derecho internacional público	156
20.2. División de la norma jurídica internacional	156
20.3. Principios generales del derecho internacional público	157
20.4. El derecho internacional particular	157
20.5. Sustantividad de las normas de los principios generales del derecho internacional y del derecho internacional particular	157
20.6. La norma jurídica en el derecho internacional particular	158
20.7. Naturaleza jurídica de las normas jurídicas que advienen de los tratados internacionales	158
20.8. Solución a los conflictos internacionales derivados de los tratados internacionales	159

Capítulo IV

DERECHO, ESTADO Y PODER

1. Estado y poder.....	161
1.1. Definición y características del poder.....	161
1.2. El instinto natural del poder y sus fuerzas	163

1.3. La voluntad de poder y la política	164
1.4. El poder y la idea del bien	164
1.5. Mecanismos arbitrarios en el ejercicio del poder	165
1.6. Formas de arbitrariedad	165
a) El autoritarismo	165
b) La vanidad de los gobernantes.....	169
c) El capricho de los gobernantes	169
2. Funcionalidad del derecho en el ejercicio del gobierno del Estado	170
2.1. Funcionalidad administrativa del Estado.....	170
2.2. Funcionalidad del Presidente de la República como ejercicio directo de la Constitución.....	171
2.3. funcionalidad del Presidente de la República como desarrollo de la ley	172
3. Estado y contractualismo	173
3.1. Contractualismo del derecho	173
3.2. El contractualismo en la doctrina clásica.....	175
3.2.1. Sócrates	175
3.2.2. Platón	176
3.2.3. Aristóteles	176
3.2.4. Hugo Grocio.....	177
3.2.5. Thomas Hobbes.....	177
3.2.6. Baruch Espinosa.....	178
3.2.7. Puffendorf.....	178
3.2.8. Christian Wolff.....	179
3.2.9. John Locke.....	179
3.2.10. Montesquieu	181

3.2.11. Juan Jacobo Rousseau.....	182
3.3. Contractualismo estatal y social.....	183
3.4. Contractualismo del derecho.....	186
3.5. Contrato social del derecho.....	188
3.6. El contractualismo social del derecho en el derecho penal.....	189
3.7. El contrato social del Estado y el contrato social del derecho como contrato sinalag- mático.....	189
3.8. El contractualismo funcionalista del Estado y del Estado social de derecho.....	190
3.9. Construcción, transformación y transfigu- ración del derecho.....	191
3.10. El contractualismo post moderno del derecho.....	193

Capítulo V

DERECHO Y JUSTICIA

1. El garantismo como pilar fundamental.....	197
1.1. El garantismo constitucional y legal frente a la arbitrariedad.....	197
1.2. Soportes jurídicos de las garantías constitu- cionales.....	199
1.3. Los diferentes tipos y clases de garantías constitucionales.....	200
1.3.1. Garantías constitucionales ofrecidas como prestaciones de servicios pú- blicos.....	201
1.3.2. Garantías constitucionales ofrecidas como procedimiento de vigilancia.....	201
1.3.3. Garantías constitucionales ofrecidas como sanción jurídica.....	202

1.3.4. Garantías constitucionales ofrecidas como reparación de perjuicios	202
1.3.5. Garantías constitucionales ofrecidas como ejercicio del intervencionismo.....	203
1.3.6. Garantías constitucionales ofrecidas como controles constitucionales o legales.....	203
1.3.7. Clases de garantías	204
1.3.7.1. Garantías constitucionales propiamente dichas	204
1.3.7.2. Garantías legales de consagración constitucional	205
1.3.7.3. Garantías legales.....	206
1.4. Restricción y eliminación de las garantías constitucionales	206
1.5. Móviles que dan origen a la eliminación de las garantías constitucionales y sus efectos.....	213
1.6. Restauración de las garantías constitucionales	214
1.6.1. Posibilidad de restauración inmediata futura de las garantías constitucionales.....	214
1.6.2. Posibilidad de estabilidad institucional de las garantías constitucionales	214
1.7. Instituciones no jurisdiccionales que garantizan los derechos y libertades públicas.....	215
2. Necesidad de un imperio de la justicia	215
3. Los controles.....	216

3.1. El control constitucional	216
3.2. El control contencioso	221
3.3. El control de la Procuraduría y la Defensoría del Pueblo	221
4. La decisión judicial	222
5. La duda razonable	227
Bibliografía.....	233