

EL ARTE DE RAZONAR
EN EL DERECHO
Teoría y práctica del
razonamiento jurídico

© **YEZID CARRILLO DE LA ROSA**

© **EDICIONES DOCTRINA Y LEY**

Calle 12 N°. 4-14
Tels.: 281 3217 - 284 0880
e-mail: ediciones@doctrinayley.com
www.doctrinayley.com
Bogotá, D. C. - Colombia

Hecho el depósito que exige la ley.

Queda prohibida la reproducción parcial o total de este libro, por medio de cualquier proceso reprográfico o fónico, especialmente por fotocopia, microfilme, offset o mimeógrafo. (Ley 23 de 1982).

Esta edición y sus características son propiedad de Ediciones Doctrina y Ley Ltda., 2020

Impreso y hecho en Colombia

ISBN:

2020

YEZID CARRILLO DE LA ROSA

Profesor de la Universidad de Cartagena
y de la Universidad Libre sede Cartagena
Grupo de investigación en teoría jurídica y derechos
fundamentales “phrónesis”

**EL ARTE DE RAZONAR
EN EL DERECHO**
*Teoría y práctica del
razonamiento jurídico*



EDICIONES DOCTRINA Y LEY

CONTENIDO

PRÓLOGO	15
INTRODUCCIÓN.....	19

PARTE I

RAZONAMIENTO JURÍDICO

CAPÍTULO 1

NOCIONES BÁSICAS

1.	Concepto de razonamiento	25
1.2.	Clasificación de los razonamientos	27
1.2.1.	<i>Razonamiento analítico y dialéctico.....</i>	30
1.2.2.	<i>Razonamiento teórico y práctico</i>	35
1.2.3.	<i>Razonamiento alético y normativo</i>	42
1.2.4.	<i>Razonamiento explicativo y justificativo</i>	47
1.3.	Lenguaje jurídico.....	51
1.3.1.	<i>Usos del lenguaje.....</i>	53
1.3.2.	<i>Lenguaje descriptivo y prescriptivo.....</i>	54
1.3.3.	<i>Las expresiones y su significado</i>	55
1.3.4.	<i>Problemas asociados al lenguaje jurídico.....</i>	58
1.3.5.	<i>El enunciado jurídico</i>	60
1.4.	Usos del razonamiento jurídico	62
1.5.	Particularidad y/o especificidad del razonamiento jurídico.....	68

1.6.	Perspectiva conceptual, material y pragmática del razonamiento jurídico	81
------	---	----

CAPÍTULO 2

PANORÁMICA HISTÓRICA

2.1.	Razonamiento del jurisconsulto romano.....	86
2.2.	Razonamiento de los glosadores y posglosadores.....	92
2.3.	Razonamiento del jurista moderno	99
2.3.1.	<i>Modelos deductivos</i>	105
2.3.2.	<i>Modelos inductivos</i>	110
2.3.3.	<i>Modelos escépticos</i>	116
2.3.4.	<i>Modelo ecléctico</i>	124
2.4.	Razonamiento jurídico después de Núremberg.....	129

CAPÍTULO 3

TEORÍAS O ENFOQUES

3.1.	Enfoque analítico	143
3.2.	Enfoque decisionista	145
3.2.1.	<i>Raz: razón práctica y normas</i>	146
3.2.2.	<i>Leiter: naturalismo y decisión judicial</i>	155
3.3.	Enfoque tópico	163
3.4.	Enfoque retórico.....	168
3.5.	Enfoque dialéctico	182
3.6.	Enfoque coherentista	184
3.7.	Enfoque hermenéutico	194
3.8.	Enfoque dialógico	202
3.8.1.	<i>Alexy: teoría del discurso racional</i>	204
3.8.2.	<i>Aarnio: lo racional como razonable</i>	212
3.8.3.	<i>Peczenik: justificación racional y razonable</i>	224
3.8.4.	<i>MacCormick: el derecho como disciplina argumentativa</i>	230

CAPÍTULO 4

LÍMITES DE LA RACIONALIDAD EN EL DERECHO

Límites de la racionalidad en el derecho	241
--	-----

PARTE II

TÉCNICAS ARGUMENTATIVAS

CAPÍTULO 1

ARGUMENTOS RETÓRICOS Y JUSTIFICATIVOS

1.1. Argumentos cuasilógicos	258
1.1.1. <i>Argumento de incompatibilidad</i>	259
1.1.2. <i>Argumentos de identidad: definición, analiticidad y tautología</i>	263
1.1.3. <i>Argumento de la justicia</i>	267
1.1.4. <i>Argumento de reciprocidad</i>	268
1.1.5. <i>Argumentos de transitividad</i>	269
1.1.6. <i>Argumento de inclusión</i>	269
1.1.7. <i>Argumento de división</i>	271
1.1.8. <i>Argumentos de comparación, sacrificio y probabilidades</i>	271
1.2. Argumentos basados en enlaces de sucesión o causal	272
1.2.1. <i>Argumento pragmático</i>	273
1.2.2. <i>Argumento de derroche, de dirección y de superación</i>	275
1.3. Argumentos basados en los nexos de coexistencia	276

1.3.1.	<i>Argumento de autoridad</i>	277
1.3.2.	<i>Argumento de ruptura y freno</i>	279
1.3.3.	<i>Argumento individuo-grupo</i>	279
1.3.4.	<i>Argumento ad homine</i>	280
1.3.5.	<i>Argumentos apoyados en nexos simbólicos y dobles jerarquías</i>	282
1.4.	Argumentos que fundan la estructura de lo real.....	283
1.4.2.	<i>Argumento de ilustración</i>	284
1.4.3.	<i>Argumento por el modelo</i>	284
1.5.	Argumento por analogía	285
1.6.	Reglas y formas de los argumentos	286
1.6.1.	<i>Las reglas fundamentales</i>	287
1.6.2.	<i>Las reglas de la razón</i>	288
1.6.3.	<i>Reglas sobre la carga de la argumentación</i>	290
1.6.4.	<i>Reglas sobre las formas de los argumentos</i>	291
1.6.6.	<i>Las reglas de transición</i>	295
1.7.	Uso de los argumentos retóricos.....	297

CAPÍTULO 2

ARGUMENTOS JURÍDICOS

2.1.	Modelo básico de Tarello	329
2.2.	Modelo argumentativo de Guastini.....	330
2.2.1.	<i>Argumentos orientados a la identificación de la norma</i> ...	331
2.2.2.	<i>Argumentos orientados a la concreción de la norma</i> ...	332
2.3.	Modelo argumentativo de Wroblewski	333
2.4.	Modelo argumentativo de Alexy	334
2.4.1.	<i>Argumentos interpretativos</i>	335
2.4.2.	<i>Argumentos de dogmática jurídica</i>	340
2.5.	Modelo argumentativo estándar	342
2.5.1.	<i>Argumentos lingüísticos</i>	343
2.5.2.	<i>Argumento seudopsicológico</i>	345
2.5.3.	<i>Argumento autoritativo</i>	347

2.5.4.	<i>Argumento teleológico</i>	348
2.5.5.	<i>Argumento axiológico</i>	349
2.5.6.	<i>Argumento heterónomo</i>	350
2.5.7.	<i>Argumento sistemático</i>	351
2.5.8.	<i>Argumento sociológico</i>	353
2.6.	Uso de los argumentos jurídicos.....	353

CAPÍTULO 3

ARGUMENTACIÓN CONSTITUCIONAL

3.1.	Argumentación originalista	372
3.2.	Argumentación sociológica	375
3.3.	Argumentación coherentista.....	376
3.4.	Argumentación tópico-hermenéutica.....	378
3.5.	Argumentación discursivo racional	380
3.6.	Argumentación pragmatista	383

CAPÍTULO 4

FALACIAS ARGUMENTATIVAS

4.1.	Falacias de atinencias	388
4.1.1.	<i>Apelación a la ignorancia</i>	388
4.1.2.	<i>Apelación inapropiada a la autoridad</i>	390
4.1.3.	<i>Pregunta compleja</i>	390
4.1.4.	<i>Ad hominem</i>	391
4.1.5.	<i>Generalización inapropiada</i>	392
4.1.6.	<i>Causa falsa</i>	392
4.1.7.	<i>Petición de principio</i>	393
4.1.8.	<i>Apelación inapropiada a la emoción, la piedad o la fuerza</i>	395
4.1.9.	<i>Conclusión inatinerente</i>	396
4.1.10.	<i>Falso dilema</i>	396
4.1.11.	<i>Definición persuasiva</i>	396

4.1.12.	<i>Enemigo de paja</i>	397
4.1.13.	<i>Consecuencia adversa</i>	397
4.2.	Falacias de ambigüedad	398
4.2.1.	<i>Equívoco</i>	398
4.2.2.	<i>Anfibología</i>	399
4.2.3.	<i>Acento</i>	400
4.2.4.	<i>Composición</i>	400
4.2.5.	<i>División</i>	401

PARTE III

DECISIÓN JUDICIAL

CAPÍTULO 1

ESTRUCTURA DE LA DECISIÓN JUDICIAL

1.1.	Silogismo jurídico	408
1.2.	Justificación interna	409
1.3.	Justificación externa	412
1.3.1.	<i>Problemas vinculados a la premisa normativa</i>	415
1.3.2.	<i>Problemas vinculados a la premisa fáctica</i>	416

CAPÍTULO 2

PREMISA MAYOR:

RAZONAMIENTO SOBRE EL DERECHO

2.1.	Razonamiento para identificar el derecho	420
2.1.1.	<i>Argumento extremo de la vinculación</i>	421
2.1.2.	<i>Argumento moderado de la vinculación</i>	424
2.1.3.	<i>Argumento extremo de la separación</i>	429
2.1.4.	<i>Argumento moderado de la separación</i>	432

2.2.	Razonamiento sobre la validez, vigencia y aplicabilidad de las normas.....	436
2.2.1.	<i>Validez, vigencia y aplicabilidad en la teoría y la doctrina.....</i>	437
2.2.2.	<i>Validez, vigencia y aplicabilidad en la jurisprudencia.....</i>	442
2.2.3.	<i>Razonamiento para determinar la validez, vigencia y aplicabilidad de las normas</i>	445
2.3.	Razonamiento orientado.....	447
	a la interpretación y sistematización del derecho.....	447
2.3.1.	<i>Razonamiento orientado a la interpretación.....</i>	448
2.3.2.	<i>Razonamiento orientado a la sistematización del derecho</i>	451
2.4.	El uso del razonamiento en la justificación de la premisa normativa	454
2.4.1.	<i>Identificación del material jurídico relevante</i>	454
2.4.2.	<i>Determinación de la validez, vigencia y aplicabilidad de las normas</i>	461
2.4.3.	<i>Uso de los argumentos jurídicos interpretativos.....</i>	463
2.4.4.	<i>Sistematización del derecho: identificación del ámbito fáctico y normativo.....</i>	478

CAPÍTULO 3

PREMISA MENOR:**RAZONAMIENTO SOBRE LOS HECHOS**

3.1.	Razonamiento para fijar los hechos.....	489
3.2.	Razonamiento para probar los hechos.....	491
3.3.	La verdad en el razonamiento probatorio.....	494
3.3.1.	<i>Tesis conceptual y tesis teleológica</i>	493
3.3.2.	<i>Concepciones de la verdad.....</i>	497
3.3.3.	<i>Algunas distinciones en torno de la verdad.....</i>	499
3.4.	Conocimiento judicial de los hechos	500
3.4.1.	<i>Pruebas deductivas</i>	501

3.4.2. <i>Pruebas inductivas</i>	502
3.5. Motivación o justificación racional de los hechos.....	504
BIBLIOGRAFÍA.....	509