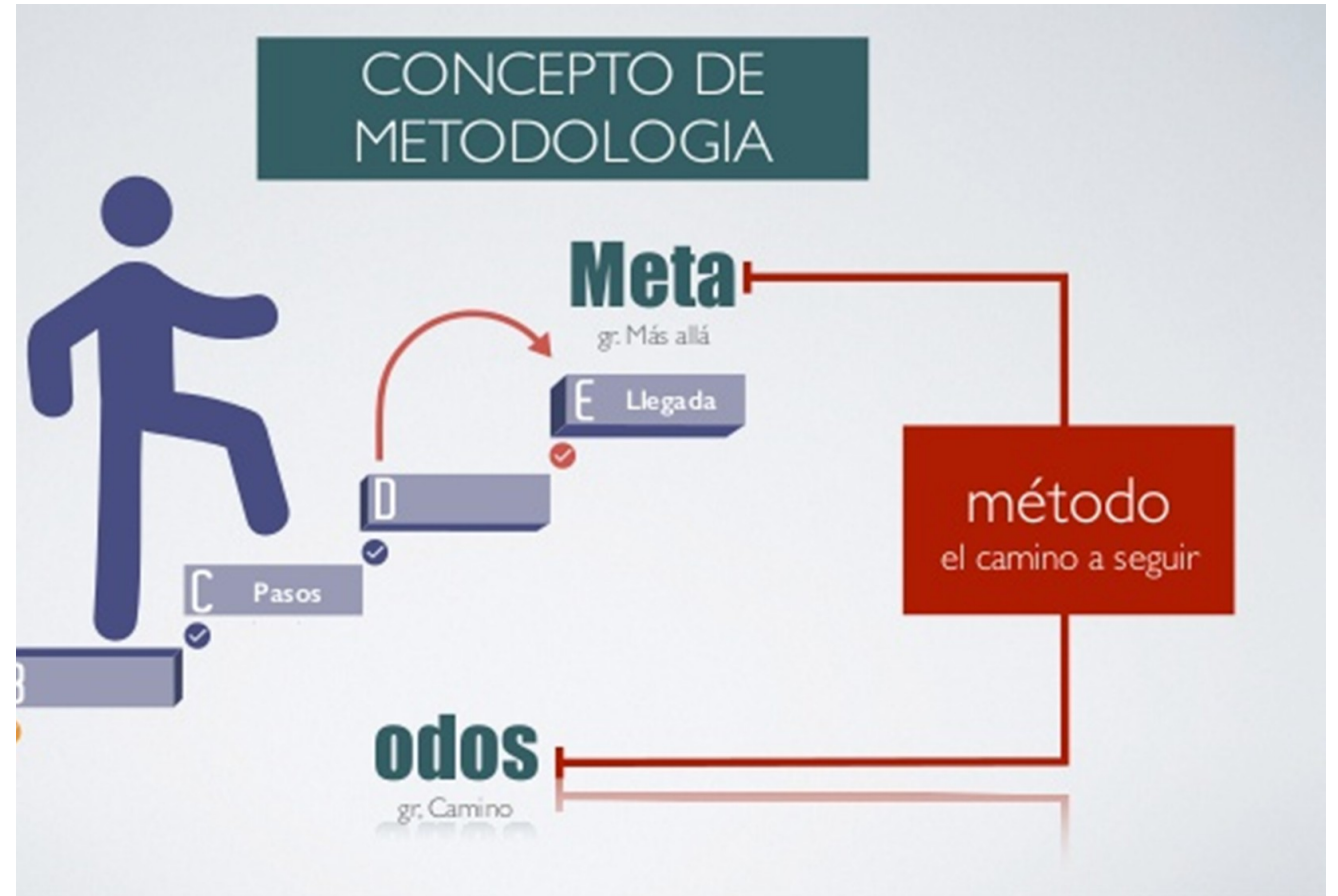


Metodología Jurídica

Manuel Sánchez Zorrilla y otros

- Metodología: rama “técnica” de la **filosofía de la ciencia**
- **Filosofía de la ciencia** investiga el conocimiento científico y la práctica científica.
- **Metodología:** Estudia cómo se desarrollan, evalúan y cambian las teorías científicas

Objeto y ubicación



Nivel	disciplina	Objeto
2	Filosofía de la ciencia	Análisis de los procedimientos y de la lógica de la explicación científica
1	Ciencia	Explicación de los hechos
0		hechos

Objeto y ubicación

- **Metodología:** Busca producir nuevos conocimientos y **NO** memorizar el conocimiento pre - existente
- Reglas generales sobre la actividad del científico
- Reglas de evaluación de nuevas teorías
- Lógica de la investigación: reglas no mecánicas, no articuladas



Epistemología

- **Epistemología:** del griego ἐπιστήμη epistḗme, "conocimiento", y λόγος logos, "estudio"
- rama de la filosofía cuyo objeto de estudio es el **conocimiento científico**
- Epistemología: Condiciones de producción y validación del conocimiento

Epistemología - metodología

- **Metodología:** caminos para aumentar el conocimiento
- La metodología estudia la ciencia **pero** con fines prescriptivos
- Metodología es resultado de la epistemología y crea el conjunto de reglas que constituye el método científico
- Método científico: Producto de reflexiones epistemológicas y metodológicas sobre la actividad científica

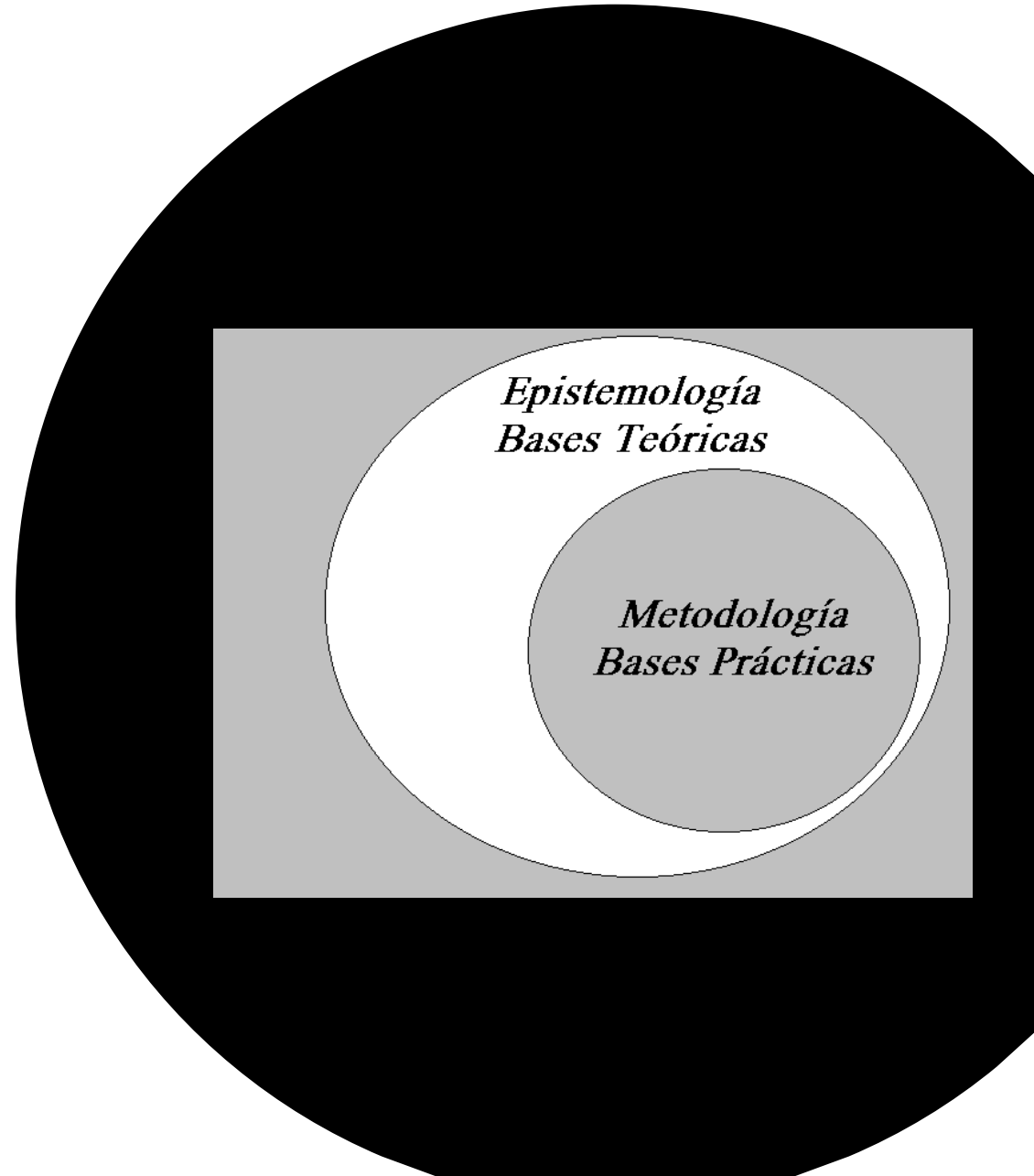
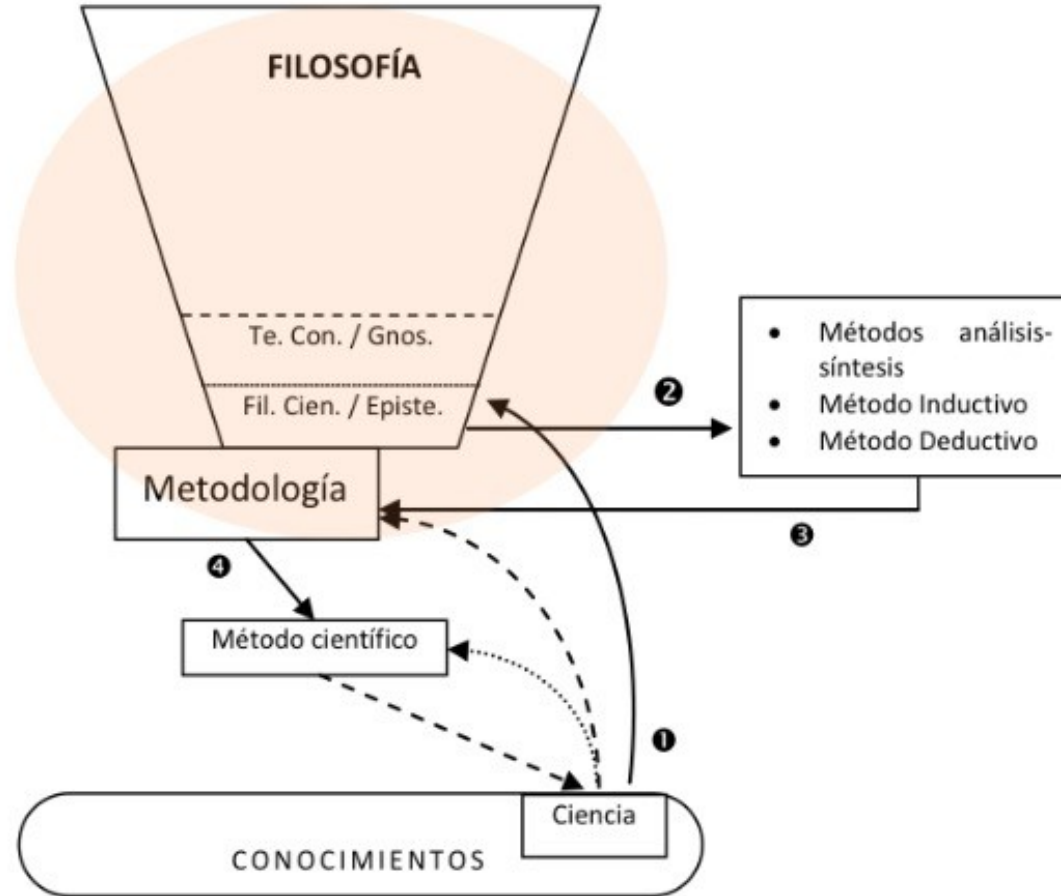


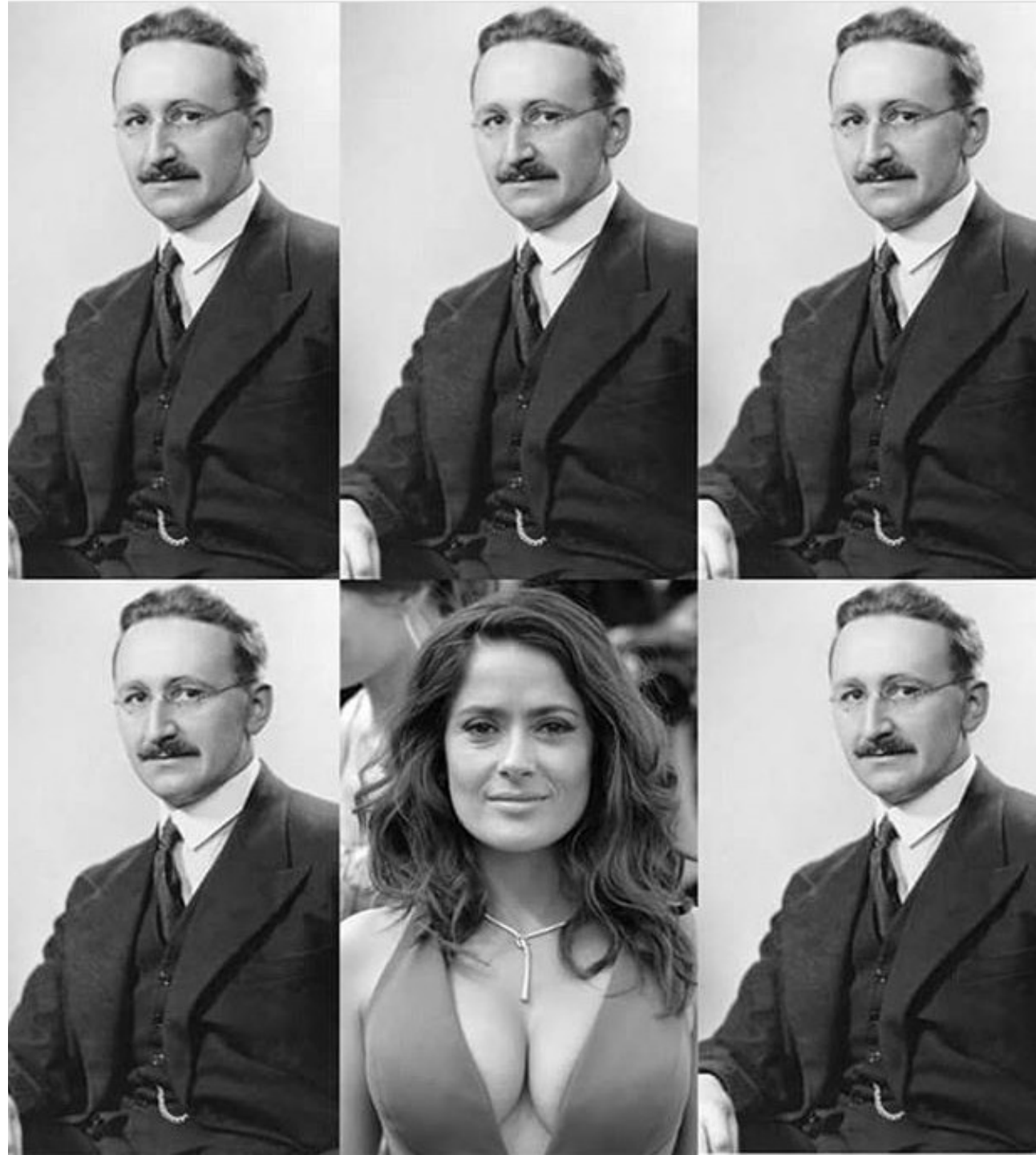
Gráfico 1: relación epistemología-metodología-método científico



Método científico

- Los científicos trabajan de una manera reconocible. Esta manera es el método científico
- Primero son curiosos, ¿cómo funciona? Encuentran problemas
- No parten de la nada
- Generan una hipótesis que deberán ser sometidas a contrastación dura

Hayek, *La teoría
de los
fenómenos
complejos*
El tener
preguntas
supone que nos
hemos formado
algún tipo de
teoría



Método científico

1.conocimiento previo

2.problema

3.candidato a solución (hipótesis)

4.prueba, evaluación del candidato

5.revisión final u otro candidato



Summa Teológica de Santo Tomás

- Questio: plantea el problema en forma concisa
- Disputatio: expone argumentos a favor y en contra
- Responsio: presenta la solución razonada
- Vera Solutio: regresa a la Disputatio y elimina las razones falsas

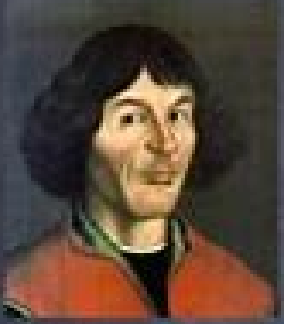
Modernidad: Disputa epistemológica

Racionalismo

- La razón por si sola genera conocimiento
- Matemáticas
- Deducción
- Descartes: propone ideas innatas
- Leibniz: los principios generales no se demuestran empíricamente

Empirismo


- Todo conocimiento se adquiere a través de la experiencia que provocan los sentidos
- Medicina
- Inducción
- Locke (médico): los sentidos nos sugieren ideas primarias y al buscar semejanzas llegamos a generalidades
- Británicos



Kant (1724 - 1804)

- Nace en el siglo de la ilustración
- Sapere aude: atrévete a pensar por ti mismo
- El sujeto construye la realidad
- Revolución copernicana

Juicio analítico

- Los calvos (sujeto) han perdido el pelo (predicado)
- Los que han perdido el pelo, han perdido el pelo
- El predicado se encuentra contenido en el sujeto
- Los juicios analíticos no aumentan el conocimiento, solo explican

Juicio sintético

- El calvos (sujeto) llevan puesto un peluquín (predicado)
- El predicado no está incluido en el sujeto
- La frase proporciona un conocimiento nuevo

Síntesis Kantiana

- En las ciencias hay consensos
- En la metafísica desacuerdos
- Juicios analíticos: no agregan información
- Juicios sintéticos: agregan información
- Juicio a priori: se hacen sin considerar la experiencia, son verdaderos sin experimentarlo
- Juicio a posteriori: la verdad se comprueba empíricamente

Ese calvo trae un peluquín

Síntesis Kantiana

- ✓ Los juicios analíticos normalmente son a priori

Esa niña guapa, es guapa

Conocimiento seguro que no dice nada nuevo

- ✓ Los juicios sintéticos normalmente son a posteriori

Ese calvo trae un peluquín

Conocimiento nuevo sin que sea seguro

Síntesis Kantiana

- Los juicios científicos son los que añaden información... pero si son a posteriori tenemos el problema de comprobar cada juicio
- La ciencia tiene como característica ser conocimiento universal y necesario que no admite excepción
- Los juicios de la ciencia deben ser por tanto sintéticos y a priori ya que estos 1) aumentan nuestro conocimiento y 2) son necesarios y universales y no tenemos que recurrir a la experiencia para comprobar su veracidad

La línea recta es la distancia más corta entre dos

Los juicios pueden ser además



La ciencia requiere juicios sintéticos
apriori



Juicios sintéticos +
Apriori

La línea recta es la
distancia mas
corta entre dos
puntos

La revolución copernicana en Kant en el conocimiento

Realismo

- Transferencia del objeto a mi conciencia (teléfono rojo)
- Lo importante es como es el (' ' ')



Kant

- Los colores no son una propiedad del objeto
- No podemos conocer los objetos en sí mismos (nóumeno)
- El entendimiento configura la realidad
- Las cosas tal como nos aparecen (fenómeno)
- Lo importante no es el objeto sino cómo conoce el sujeto

Fenómeno: El objeto tal como es para nosotros



Sujeto



Dato empírico

Síntesis Kantiana

- El **dato empírico** se sitúa en espacio y tiempo
- El espacio y el tiempo son elementos fundamentales del sujeto que conoce (formas a priori de la sensibilidad), no forman parte del objeto. Esto genera el **fenómeno**
- Conocemos por dos vías:
 - Impresiones sensibles
 - Categorías del entendimiento, conceptos puros, independientes de la experiencia

Síntesis Kantiana

- El entendimiento es bombardeado por impresiones del noumeno
- Noumeno: es la cosa en sí. No se puede conocer, sino hasta construirla en mi mente sirviéndome de las categorías a priori en un fenómeno
- El sujeto que conoce ordena las sensaciones provenientes del noumeno en un tiempo y un espacio (intuiciones puras) y de ahí nace el fenómeno
- Posteriormente el fenómeno se estructura con las categorías del entendimiento

Noúmeno

“lo pensado”

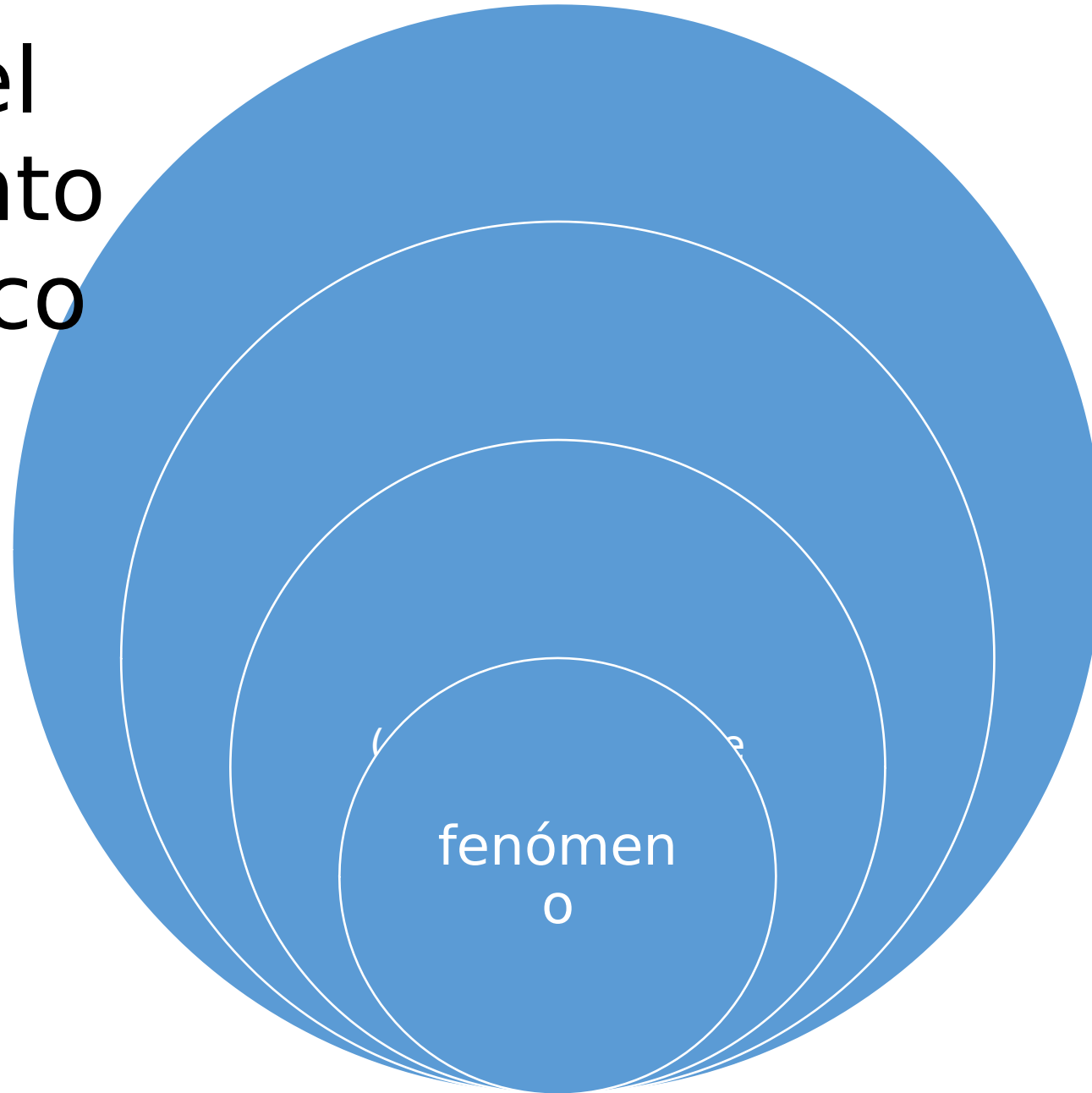
Objeto no fenoménico

La cosa en sí, incognoscible e
inabordable para el hombre

No pertenece a la intuición sensible
sino a la intelectual

Es el límite al conocimiento

Para Kant el
conocimiento
es lingüístico



Derecho: ¿fenoménico o nouménico?

Tercera antinomia de la razón pura:

Tesis: “La **causalidad** según leyes de la naturaleza **no es la única** de la que pueden derivar los fenómenos todos del mundo. Para explicar éstos nos hace falta otra causalidad por libertad”.

Antítesis: “No hay libertad. **Todo** cuanto sucede en el mundo se desarrolla exclusivamente según leyes de la naturaleza”

Derecho: ¿fenoménico o nouménico?

Algo sucede por una causa de ley natural 1

La causa 1 sucede por una causa de ley natural (-1)

La causa (-1) sucede por Causa de ley natural (-n) al infinito

Si es así no hay un primer comienzo y ello quiere decir que es falso que todo tenga una causa natural

Solución: Esta causalidad no es otra que la “absoluta espontaneidad”, la causalidad libre o “libertad trascendental”, que es capaz de iniciar una serie de fenómenos por sí misma

- Kant distingue entre un orden fenoménico (regido por leyes naturales) y uno nouménico (regido por *leyes de la libertad*)

Positivismo

- August Comte (1789 – 1817)
- La realidad son los hechos y las relaciones entre los hechos
- Rechaza el conocimiento a priori y el conocimiento metafísico
- Pone en el altar a la ciencia
- El método que nos permite conocer es el propio de la ciencias naturales

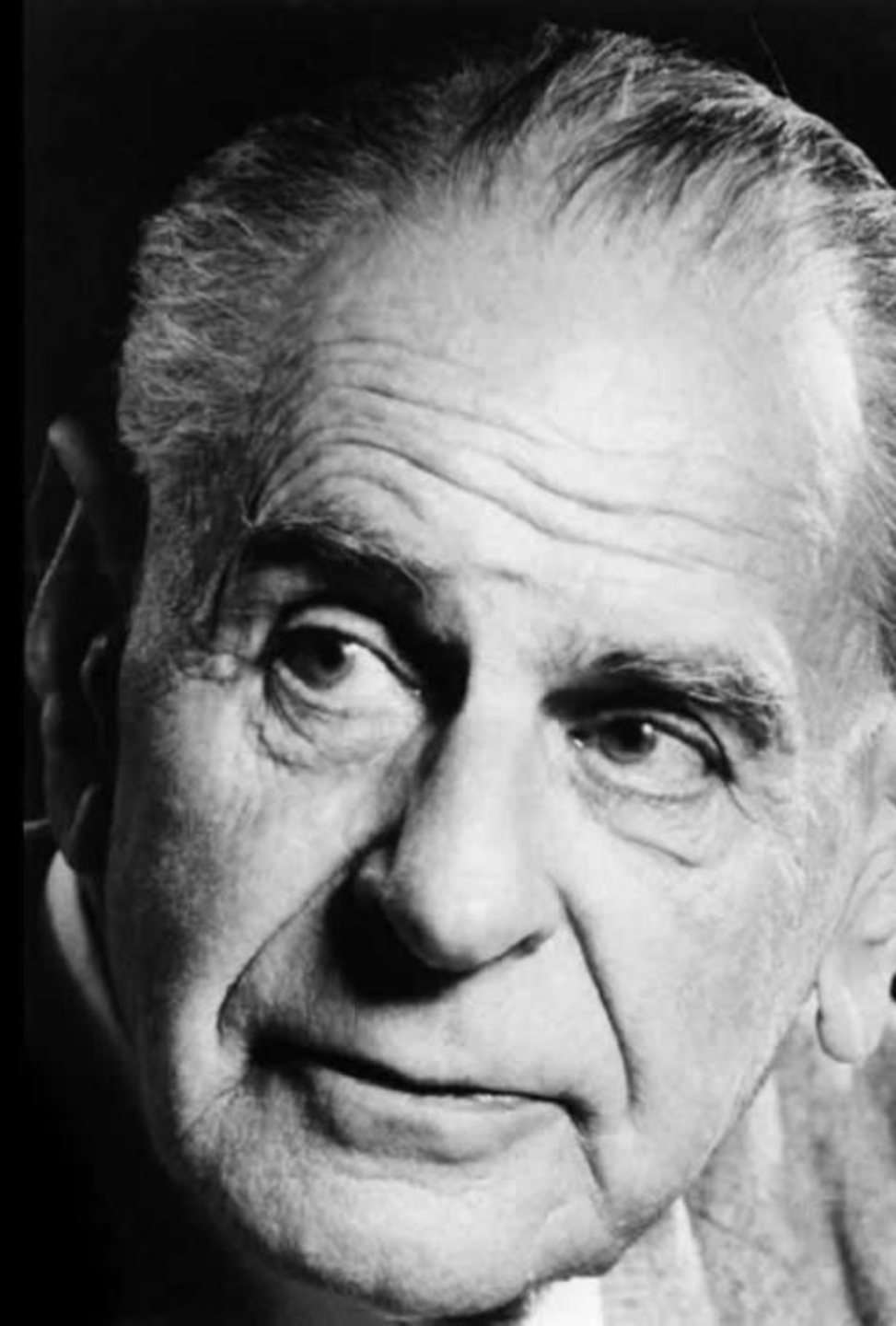


Círculo de Viena

- Grupo de filósofos y científicos que buscaban establecer una filosofía científica
- Empirismo lógico / neopositivismo
- Ernst Mach (1838 – 1916): la ciencia sólo trata de los hechos tal como se presentan en la experiencia, cualquier conocimiento más allá de la experiencia es metafísico
- Moritz Schlick (1882 – 1936): un enunciado no comprobable empíricamente no tiene sentido

Círculo de Viena

- El método científico debe basarse en la inducción: a partir del conocimiento particular, repetido, se llega al conocimiento general
- Los procedimientos de las ciencias experimentales son los únicos válidos (**cientificismo**)
- El conocimiento científico se basa en la experiencia (**empirismo**)
- No existen realidades no experimentales (**naturalismo**)



Karl Popper 1902 - 1994

- Rechaza la inducción como el método de la ciencia
- El hecho de que nosotros conozcamos que los planetas giran de forma elíptica no nos puede llevar a pensar que esa es la regla.
- Millones de casos no hacen una regla
- Popper propone la falsación. En lugar de buscar todos los casos en que sí hay que buscar el que no hay
- La ciencia no avanza buscando proposiciones verdaderas sino

Inductivismo / empirismo

- El conocimiento comienza con la observación
- No existe una observación libre de prejuicios, pura, sin hipótesis
- Problema: ¿Cómo se justifica el salto “cuántico” del caso a la ley



Refutacionismo

- El conocimiento comienza con un problema
- Cuando hay una contradicción entre hechos y teorías
- De ahí surgen hipótesis
- No debe buscarse su confirmación sino su refutación
- No es posible probar la verdad pero si la falsedad de la hipótesis

Thomas Kuhn

1922 - 1996

- La ciencia no evoluciona siguiendo un método científico
- Paradigma científico: engloba todo lo que se conoce en un momento determinado
- Explora los avances conseguidos frente a los problemas existentes
- Cada época histórica tiene su paradigma.

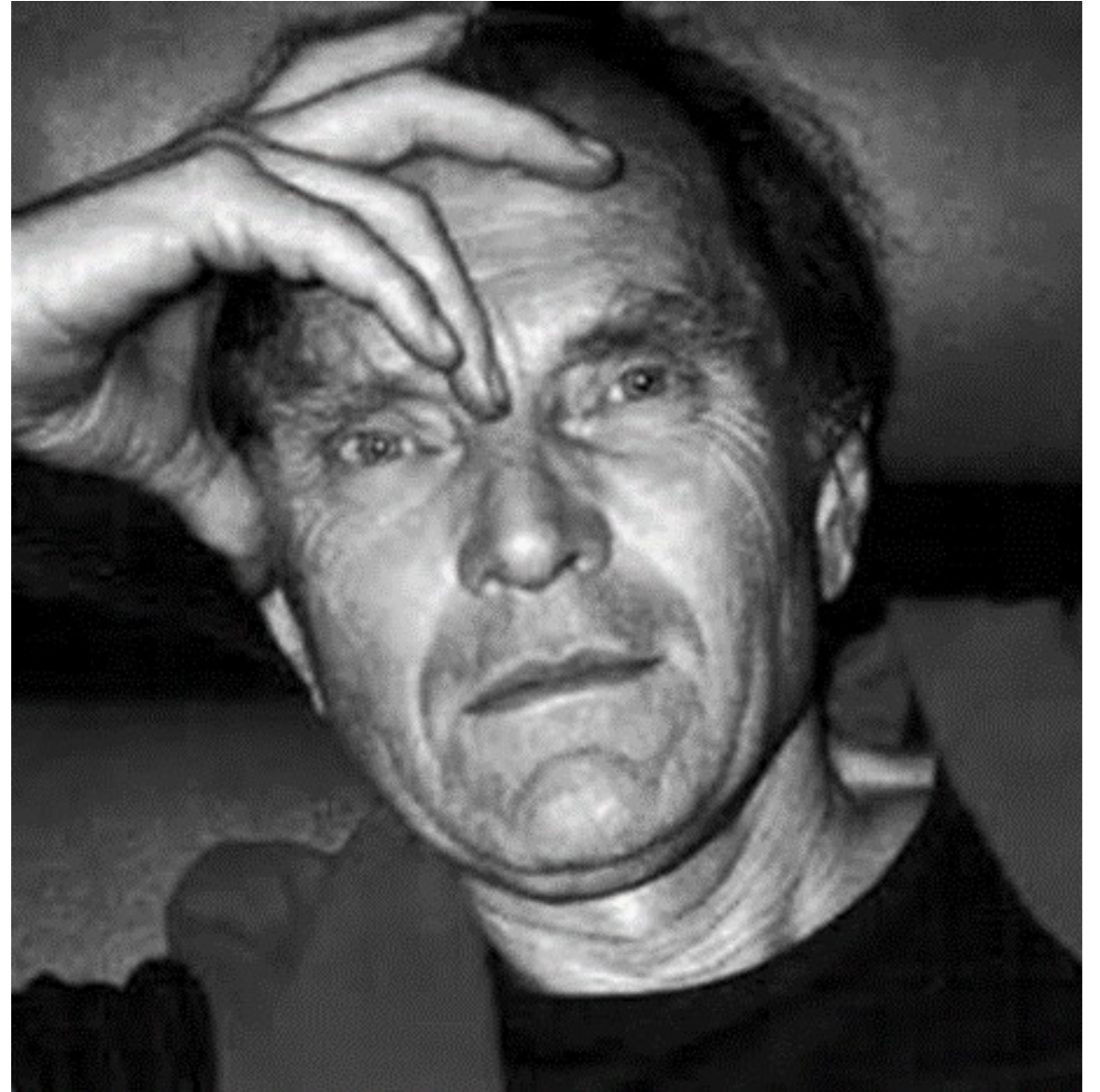




Thomas Kuhn 1922 - 1996

- La ciencia no es lineal ni acumulativa
- Avanza a través de las revoluciones paradigmáticas
- El conocimiento es consensuado

- Paul Feyerabend. Viena 1924 - 1994
- Tratado contra el método (1975)
- The only principle that does not inhibit progress is: **anything goes** (todo vale)
- No hay una sucesión de reglas una tras otra
- Anarquismo epistemológico
- El método no suple al talento sino que le ayuda
- LO QUE NATURA NON DA



Louis Althusser

El único dogma del
marxismo es no ser
dogmático

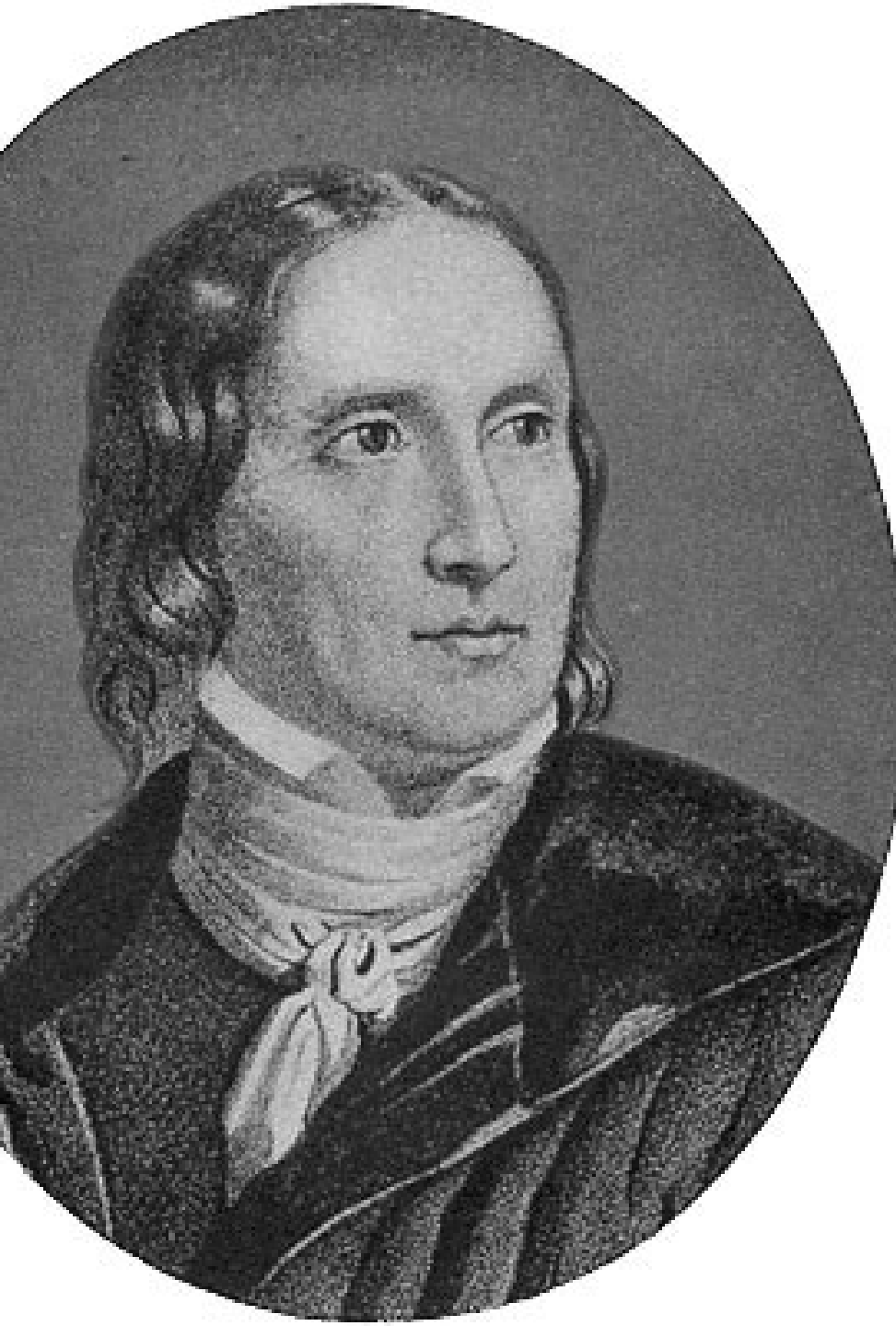


Manuales y formalidades académicas

- El manual busca facilitar la obtención de resultados a inexpertos
- El manual hace el método científico más fácil
- Planteamiento, formulación, objetivos, delimitación, marco teórico, justificación, hipótesis, variables dependiente, independiente, población, muestra

Metodología jurídica

- Estudio y análisis del procedimiento para poder determinar la respuesta al problema jurídico
 - Dos tipos de problemas jurídicos
 1. Prácticos. Profesionales del derecho
 2. Académicos. Científicos del derecho o juristas
- Ambos generan conocimiento legal



Metodología de la investigación jurídica

- Los intentos metodológicos vienen desde Savigny
- Los cambios en la MIJ van de la mano con el pensamiento filosófico general
- En la actualidad priva la filosofía hermenéutica
- Hermenéutica tradicional: interpretación de textos (teología)
- Hermenéutica filosófica actual: la sociedad no debe explicarse sino comprenderse

Tabla 2: Filosofía del derecho, jurisprudencia y derecho

Nivel	Disciplina	Objeto
2	Filosofía Jurídica	Análisis de los conceptos y procedimientos de la jurisprudencia
1	Jurisprudencia o Ciencia del derecho	Descripción o explicación del derecho
0	_____	Derecho

Fuente: Tamayo y Salmorán (1986, 141)

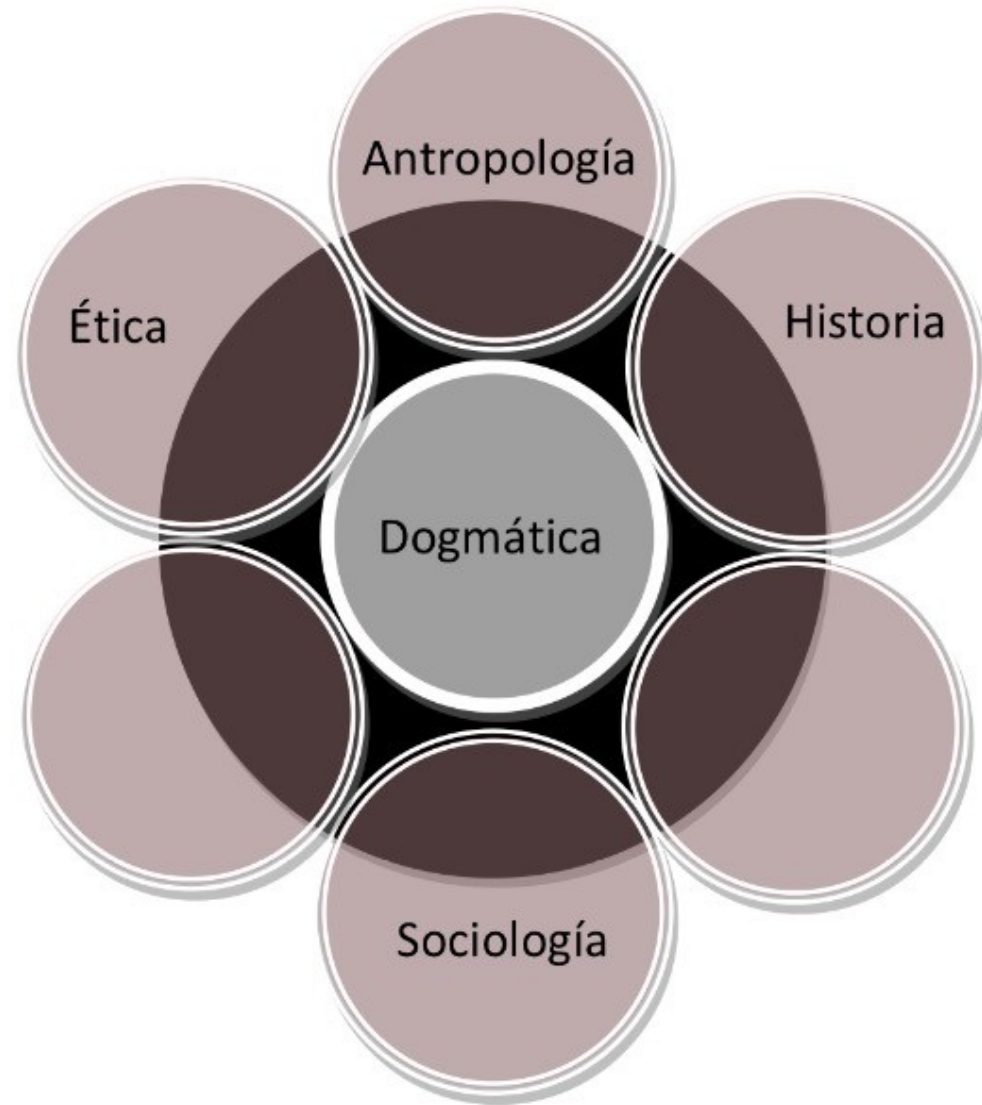
Formas de la metodología jurídica

Práctica: la forma en que resuelven los jueces una controversia

- La decisión final no puede ser inferida sino únicamente puede justificarse (Popper)
- Un fallo puede apelarse apoyándose en razones lógicas

Académica:

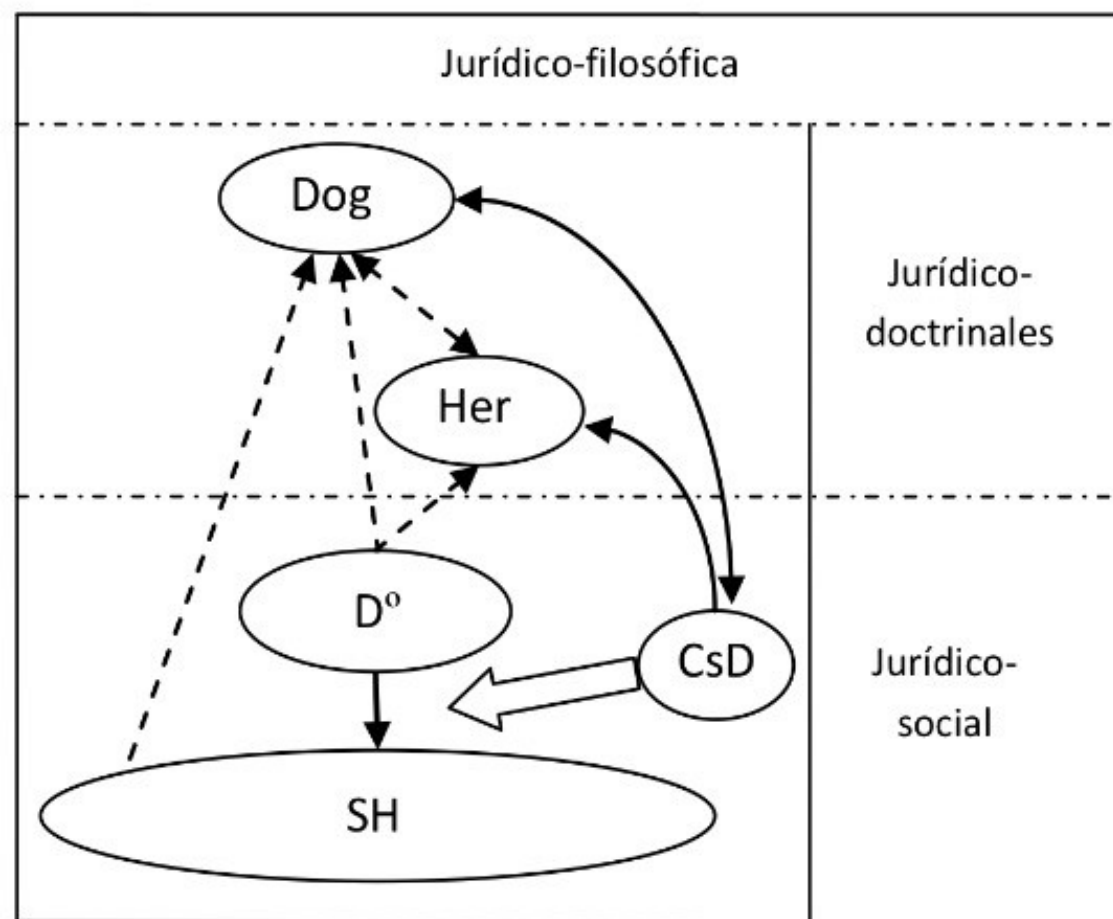
- El referente de la investigación jurídica es el derecho.
“debemos poner la norma jurídica como objetivo de nuestro estudio... esa es la materia del derecho”
Carnelutti
- Juristas estudian el sistema legal



Formas de estudiar el derecho

- El derecho “D” busca regular la sociedad humana “SH”. Las ciencias del derecho estudian esta relación (D - SH). Vg. Antropología jurídica
- Existen estudios Jurídico doctrinales
 - Teórico – dogmático: vg Teoría general del delito (no es hermenéutica pero tampoco son filosofía). Antiguamente se llamaba dogmática
 - Hermenéutica: interpretación de normas.
- Existen también estudios Jurídico filosóficos

Gráfico 3: Formas de realizar investigaciones jurídicas



Estudios jurídico doctrinales

- Kelsen buscó crear un conocimiento propio del derecho de forma que pueda llamarse ciencia
- ¿La “pureza” del derecho tiene sentido?
- Las normas llevan implícitos valores en la creación, interpretación y aplicación





De la exégesis a la dogmática

- El estudio del derecho nace en Roma
- Institutas de Gayo. Siglo II d.C.
- La aparición de la profesión legal secularizada marca el fin del derecho primitivo
- Ciencia del derecho = ciencia jurídica = dogmática jurídica = doctrina jurídica = jurisprudencia = Derecho (con mayúscula)
- Exégesis: juristas franceses que analizaron el código de Napoleón
- Dogmática jurídica: nace con Jhering en Alemania (con antecedentes en Savigny)

Dogmática vs exégesis

- Las instituciones jurídicas como persona, matrimonio, delito... solamente pueden explicarse, para los dogmáticos, en términos jurídicos, sin otras consideraciones no jurídicas
- El método dogmático va mas allá de la exegesis porque no se queda en interpretaciones aisladas sino que busca una explicación uniendo diferentes partes del sistema legal.
- Muchas leyes contribuyen al contenido de una institución legal (Bentham)

Hermenéutica

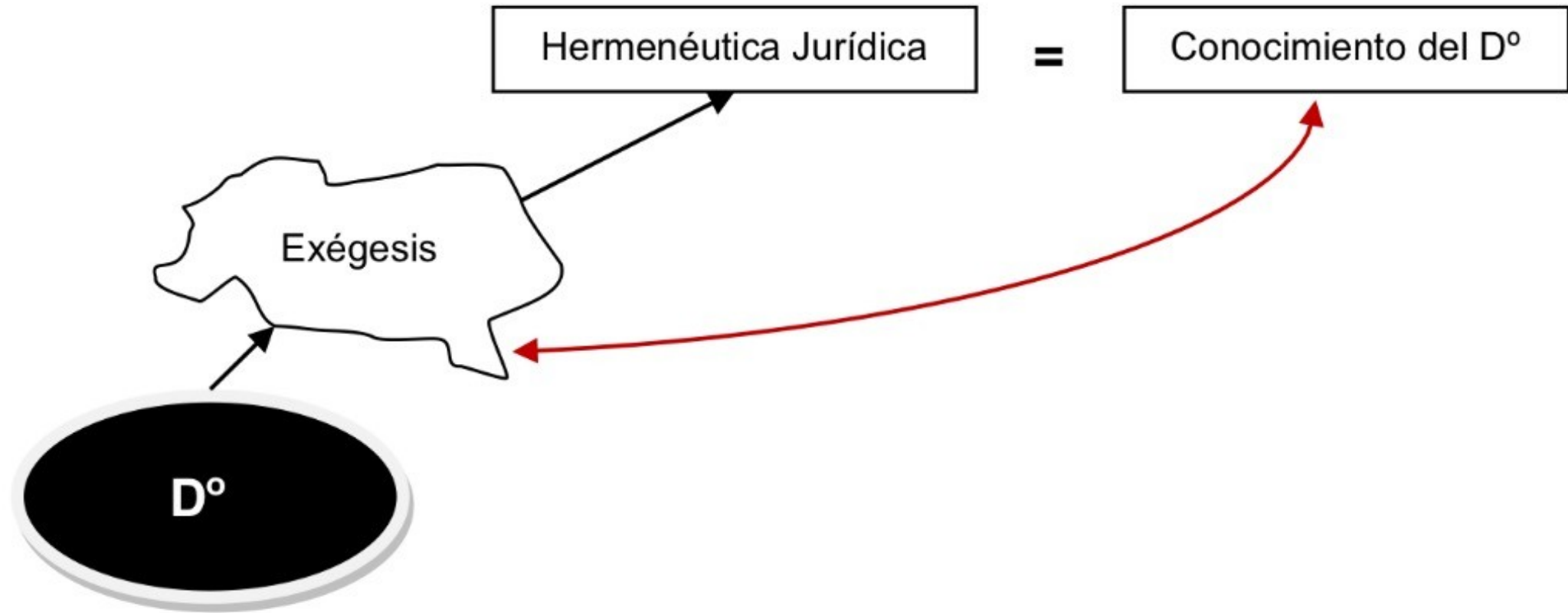
- Hermes: mensajero de los dioses, inventor del lenguaje
- La **hermenéutica** del griego ἑρμηνευτική τέχνη [*hermeneutiké téchnē*] 'arte de explicar, traducir o interpretar'
- Hermenéutica: establece las reglas necesarias para revelar el sentido de lo escrito
- Considera el contexto, gramática, sintaxis, circunstancias histórico - culturales



Exégesis

- La **exégesis** (del griego ἐξήγησις [*exéguesis*], de ἐξηγέομαι [*exegueomai*], ‘explicar’)
- Exégesis es la aplicación de la hermenéutica

Gráfico 4: Forma de trabajar en el nivel hermenéutico



Dogmática

- La dogmática se realiza partiendo de la exégesis y se le añade reconstrucción histórica y genealógica (Zaffaroni)
- No se analizan normas de manera aislada sino que se buscan elementos comunes llamados **dogmas**
- A partir de los dogmas surgen las teorías que deben tener como característica:
 - Complejidad lógica, consistencia interna, sin contradicciones
 - Compatibilidad legal, acorde al sistema legal
 - Armonía jurídica. Estética, elegancia

Gráfico 5: Método dogmático

