

HANS KELSEN

Profesor Emérito de Derecho Internacional de la
Universidad de California
Miembro Honorario del Institut de Droit International

TEORÍA GENERAL DEL ESTADO

Edición al cuidado de
Carlos Antonio Agurto Gonzáles
Sonia Lidia Quequejana Mamani
Benigno Choque Cuenca



ÍNDICE

PRÓLOGO	17
---------------	----

LIBRO PRIMERO LA ESENCIA DEL ESTADO

CAPÍTULO PRIMERO ESTADO Y SOCIEDAD LA TEORÍA DEL ESTADO COMO SOCIOLOGÍA

§ 1	Significación de la palabra Estado	23
§ 2	Sociología del Estado y Teoría del Derecho político	26
§ 3	El Estado como realidad social	28
	A. Acción recíproca	28
	B. Paralelismo de procesos psíquicos (voluntad colectiva, alma de las masas)	30
	C. Motivación (dominio)	31
	D. La teoría organicista	31
§ 4	El Estado como sistema ideal	35
	A. Acto psíquico y contenido espiritual (naturaleza y espíritu)	35
	B. El carácter normativo del Estado	35
	C. Estado e individuo	36
	D. Estado y Sociedad	36
§ 5	El Estado como orden jurídico	38
	A. La unidad de Estado y Derecho	38
	B. El Estado como «aparato coactivo» y como «poder»	38
	C. Normatividad y efectividad (positividad)	39
	D. El Estado sociológico y el Estado jurídico	40
§ 6	La teoría acerca del origen del Estado	42
	A. Sentido del problema	42
	B. La familia como origen del Estado	45
	C. Teoría de la lucha de clases	47

CAPÍTULO SEGUNDO ESTADO Y MORAL LA TEORÍA DEL ESTADO COMO POLÍTICA

§ 7	La doctrina sobre la justificación del Estado	49
	A. La Política como Ética y como Técnica	49
	B. El anarquismo	50
	C. El estatismo	53

D.	Justificación absoluta y relativa	61
§ 8	La doctrina del fin del Estado	62
A.	El Estado como fin en sí (fin del Estado y contenido jurídico)	62
B.	Limitación o extensión de la competencia estatal (fin limitado y fin expansivo del Estado)	63
C.	Fin jurídico y fin cultural	65
D.	Fin jurídico y fin de poder	66
E.	Fin jurídico y fin de libertad	67
§ 9.	Política y Teoría general del Estado	67
A.	El Estado justo, el Estado posible y el Estado real	67
B.	La posición de la Teoría del Estado dentro de la Teoría del Derecho	68

CAPÍTULO TERCERO
ESTADO Y DERECHO

LA TEORÍA DEL ESTADO COMO TEORÍA DEL DERECHO POLÍTICO

§ 10.	El Derecho objetivo	71
A.	La proposición jurídica como ley jurídica	71
B.	El acto coactivo condicionado (pena y ejecución)	72
C.	La imputación	73
D.	El hecho condicionante	75
E.	La proposición jurídica como juicio hipotético o como imperativo ..	78
§ 11.	El Derecho subjetivo	80
A.	Derecho objetivo y subjetivo	80
B.	La teoría del interés	80
C.	Teoría de la voluntad	81
D.	Derecho subjetivo y Derecho natural	84
§ 12.	El deber jurídico	85
A.	Deber jurídico y facultad	85
B.	Deber jurídico y deber moral	86
C.	Deber jurídico y vinculación psíquica	86
§ 13	El sujeto de Derecho	87
A.	Sujeto y predicado	87
B.	Hombre y persona	88
C.	El hombre como sujeto de Derecho (la persona física)	88
D.	Imputación y voluntad	90
§ 14.	La persona «jurídica»	91
A.	La persona jurídica como personificación normativa	91
B.	La personificación de comunidades jurídicas	93
C.	La persona jurídica como limitación de la responsabilidad	95
D.	La persona jurídica y el hombre en relación con el orden jurídico	96
§ 15	El Estado como persona jurídica	96
A.	La persona del Estado como punto último de imputación	96
B.	Soberanía de la persona del Estado y libertad de la voluntad	97
C.	La posibilidad de facultades y deberes jurídicos del Estado (el hombre y el Estado)	99
D.	El Estado como supuesto del Derecho	99
E.	La teoría de la autolimitación del Estado	100
F.	Cómo se resuelve epistemológicamente el dualismo de Estado y Derecho	102

§ 16	Estado y Dios	102
A.	La autolimitación del Estado y la encarnación de Dios	102
B.	Ilegalidad del Estado y Teodicea	105
C.	El estado como principio anulador del Derecho; Dios como principio anulador de la naturaleza	105
§ 17	Derecho público y privado	106
A.	La antítesis	106
B.	La teoría del interés	107
C.	La teoría del mayor valor del Derecho público	109
D.	La tendencia política de la antítesis	113
E.	Origen de la antítesis	116
F.	La superación de la antítesis en el concepto de Estado de Derecho ...	118

LIBRO SEGUNDO
LA VALIDEZ DEL ORDEN ESTATAL
(ESTÁTICA)

CAPÍTULO CUARTO
LA VALIDEZ DEL ORDEN JURÍDICO
TEORÍA DEL PODER DEL ESTADO Y SUS PROPIEDADES

§ 18	Los llamados elementos del Estado	123
§ 19	El poder del Estado	124
A.	El poder del Estado como validez del orden jurídico	124
B.	El poder del Estado como fuerza natural	125
C.	El poder del Estado como dominación	127
D.	El poder del Estado como coacción	128
E.	El poder del Estado como poder «irresistible»	129
F.	El poder del Estado como poder coactivo «propio»	130
§ 20.	La soberanía	131
A.	La soberanía como propiedad natural o como supuesto del conocimiento normativo	131
B.	La soberanía como exclusividad de la validez de un sistema normativo	132
C.	La soberanía como expresión de la unidad de un orden	134
D.	La soberanía en Derecho interno y en Derecho internacional	135
E.	Soberanía y supremacía de competencia	136
F.	La soberanía como ilimitabilidad del poder del Estado	136
G.	Doctrina de la soberanía del Derecho	137
H.	Concepto jurídico material de la soberanía	138
I.	La soberanía y los tratados internacionales	142
K.	Abuso político del concepto de soberanía	143
§ 21.	La soberanía como característica esencial del Estado	145
A.	El problema	145
B.	La soberanía de los Estados miembros del Estado federal	146
C.	El Estado no soberano	147
D.	Estado y municipio (El criterio del Estado)	148
§ 22	El Estado y el Derecho internacional	150

A.	El Estado propio y el Estado extranjero	150
B.	El reconocimiento del Derecho internacional por el Estado propio (primado del orden jurídico estatal)	152
C.	El Derecho internacional como Derecho político externo	153
D.	El primado del orden jurídico internacional	154
E.	La naturaleza jurídica del Derecho internacional	155
F.	El Estado como «situación» del Derecho internacional	157
§ 23	La mutua relación de ambas hipótesis jurídicas fundamentales: significación de cada una de ellas	159
A.	La equivalencia jurídica de ambas hipótesis	159
B.	La confusión de las dos hipótesis	160
C.	La construcción dualista	161
D.	La significación epistemológica de las dos hipótesis	161
APÉNDICE		
	Estado e Iglesia	163

CAPÍTULO QUINTO EL ÁMBITO DE VALIDEZ DEL ORDEN ESTATAL LA TEORÍA DEL TERRITORIO Y EL PUEBLO DEL ESTADO

§ 24.	El ámbito espacial de, validez del orden estatal	169
	(Territorio del Estado)	169
A.	El espacio y el tiempo como contenidos de la norma jurídica	169
B.	El territorio del Estado como ámbito espacial de la validez de un orden jurídico	170
C.	El territorio del Estado como superficie o espacio tridimensional; fronteras; territorio en sentido estricto y en sentido amplio	171
D.	Validez de un orden estatal (jurídico) extranjero dentro del territorio propio	172
E.	El Derecho internacional y el territorio del Estado	173
F.	La «impenetrabilidad» del Estado	174
G.	Las llamadas corporaciones territoriales	175
H.	La relación del Estado con su territorio como relación jurídica	176
I.	Tendencias jusnaturalistas de la teoría del territorio estatal	178
K.	La sedentariedad y el territorio del Estado	179
§ 25	El ámbito temporal de la validez del orden estatal	180
§ 26	El ámbito personal de validez del orden estatal	182
A.	El concepto de «pueblo del Estado»	182
B.	La relación activa, pasiva y negativa del pueblo estatal con el orden jurídico (deber, derecho subjetivo, libertad)	183
C.	Los derechos «públicos» subjetivos, especialmente los derechos políticos	184
D.	Los llamados derechos de libertad	187
E.	Los derechos «bien adquiridos» y el llamado «estado de necesidad política» (derecho de legítima defensa del Estado)	189
F.	Carácter esencial de la relación pasiva	191
G.	La ciudadanía	192

H. Tendencias jusnaturalistas de la teoría del pueblo estatal	193
---	-----

CAPÍTULO SEXTO
LA ESTRUCTURA ESPACIAL DEL ESTADO. LA TEORÍA DE LA
CENTRALIZACIÓN
Y LA DESCENTRALIZACIÓN, Y DE LAS UNIONES DE ESTADOS

§ 27. Centralización y descentralización	197
A. Concepto y naturaleza de la centralización y la descentralización	197
B. Descentralización plena y parcial (centralización)	200
C. El criterio estático y el criterio dinámico	201
D. El grado de descentralización de la comunidad jurídica internacional	209
E. La relación entre los órganos centrales y locales	210
F. Descentralización perfecta e imperfecta	213
§ 28 Los llamados «cuerpos autónomos»	216
A. Concepto de la autonomía	216
B. Autonomía y autocracia	217
C. La antítesis entre la administración autónoma y la administración estatal	218
D. Los cuerpos autónomos como personas jurídicas	218
E. Funcionarios honoríficos y funcionarios profesionales	220
F. La antítesis entre la organización autocrática y la democrática	221
G. El derecho «propio» y el radio «autónomo» de acción del municipio	221
H. El radio «cedido» de acción	223
I. Los cuerpos autónomos superiores (provincias, regiones)	224
§ 29 Los fragmentos del Estado o «países»	225
A. Territorios protegidos; colonias	225
B. Los «países» en sentido estricto	226
C. Cuerpos autónomos, países, Estados miembros	228
§ 30 Las uniones de Estados	229
A. Concepto jurídico y división de las uniones de Estados	229
B. Uniones de Estados de Derecho interno y de Derecho internacional ...	231
C. La relación del orden total con los órdenes parciales en las uniones de Estados (la soberanía)	234
D. Teoría de la corporación	236
E. División de las uniones de Estados según el contenido jurídico	239
§ 31 Confederación de Estados y Estado federal	243
A. Extensión de la competencia central	243
B. Autonomía constitucional, supremacía de competencia	244
C. La legislación y la ejecución en el Estado federal y en la confederación de Estados	246
D. Organos y métodos de la creación normativa	253
E. Relaciones entre el Derecho de la unión y el de los miembros	258
(«El Derecho del Reich prevalece sobre el de los países»; derecho de anulación)	258
F. Disolución de la unión (derecho de secesión)	260

LIBRO TERCERO
LA CREACIÓN DEL ORDEN ESTATAL
(Dinámica)

CAPÍTULO SÉPTIMO
LAS ETAPAS DE LA CREACIÓN
TEORÍA DE LOS PODERES O FUNCIONES DEL ESTADO

§ 32	Unidad del poder estatal y pluralidad de los poderes o funciones del Estado	267
A.	La doctrina de los tres poderes del poder unitario estatal	267
B.	Articulación lógica de las funciones del Estado; consideración especial de las antiguas teorías	268
§ 33	La legislación y la jurisdicción como creación y como aplicación de Derecho	269
A.	«Legis latío» y «legis executio»	269
B.	El concepto de ley: la norma general (abstracta)	269
C.	Derecho escrito y consuetudinario	270
D.	El derecho individualizado	270
E.	La individualización (concreción) de las normas generales (abstractas)	271
F.	La legislación y la jurisdicción como etapas diferentes del proceso de creación jurídica	272
G.	La constitución como grado supremo	272
H.	Jurisdicción y protección jurídica	273
§ 34.	Ley y reglamento	273
A.	La ley en sentido formal	273
B.	El concepto de reglamento	274
§ 35.	La administración	275
A.	Administración y Derecho	275
B.	La ley y el reglamento como fundamentos de la administración	275
C.	La administración como jurisdicción (administración estatal indirecta)	276
E.	El fisco	279
F.	La distinción entre administración y jurisdicción (justicia)	281
G.	La administración como «libre» actividad del Estado. El problema de las «facultades discrecionales»	281
H.	Administración y gobierno	283
I.	Judicialidad de la administración	285
K.	Tendencias políticas de la teoría dominante de la administración	286
I.	Las llamadas funciones «extraordinarias» del Estado: la guerra como acto jurídico	287
§ 36	La constitución (La constitución en sentido lógico-jurídico y jurídico-positivo)	288
A.	Subordinación, no coordinación, de las funciones del Estado Teoría de la pirámide jurídica	288
B.	La teoría positivista de la norma fundamental y la doctrina jusnaturalista del contrato social	289
C.	La constitución en sentido formal y en sentido material («pouvoir constituant»)	291
D.	Documento constitucional y constitución «eterna»	293

E.	Examen de la constitucionalidad de las leyes	294
§ 37	La teoría de la separación de poderes	294
A.	El punto de vista teórico y el postulado político	294
B.	Separación de poderes y partición del poder	295
C.	Separación de la legislación de la ejecución. Ventajas técnicas y límites	297
D.	Función política de la teoría; fundación de la Monarquía constitucional	297
E.	Separación de la administración y la jurisdicción	299

CAPÍTULO OCTAVO LOS ÓRGANOS DE CREACIÓN TEORÍA DE LOS ÓRGANOS DEL ESTADO

§ 38	Concepto jurídico-formal del órgano del Estado	301
A.	El órgano del Estado como creador y ejecutor del orden estatal	301
B.	Sujeto del órgano y junción orgánica	304
C.	Voluntad del Estado y voluntad del órgano (imputación)	306
D.	El órgano como «fado» natural	308
§ 39.	Concepto jurídico-material del órgano del Estado	309
A.	El concepto formal y el concepto material del órgano	309
B.	La obligatoriedad de la función	310
C.	Carácter profesional y remunerativo de la función	311
D.	La condición jurídica especial del empleado	312
E.	Concepto jurídico-material del Estado	314
F.	Las autoridades	315
§ 40	Distintas clases de órganos estatales	317
A.	La designación del órgano estatal: órganos creados y órganos directos	317
B.	Órganos simples y órganos compuestos	319
§ 41	Posición del órgano del Estado en la jerarquía del orden estatal (jurídico) ..	324
A.	La regularidad de la función orgánica y sus garantías	324
B.	Examen de la regularidad de la norma que se ejecuta	326
C.	Derecho ilimitado de examen y decisión del ejecutor de la norma, por silencio de la ley	328
D.	Carácter provisional (en primera instancia) del examen y decisión por el ejecutor de la norma	330
E.	Derecho de examen, pero no de decisión, del órgano ejecutivo	330
F.	Derecho limitado de examen, y negación del derecho de decisión al órgano ejecutivo	332
G.	La teoría de la autolegitimación del acto de autoridad	333
H.	Consideraciones de política jurídica	335
I.	El problema de la fuerza del Derecho	337
§ 42.	La relación de los órganos estatales entre sí	338
A.	La subordinación	338
B.	Subordinación y responsabilidad	339
C.	Subordinación y designación	340
D.	El concepto de órgano «supremo» (jefe del Estado, ministro, etc.)	341
E.	Necesidad de un órgano supremo	343
§ 43.	El órgano representativo. (Órganos estatales primarios y secundarios) ...	346
A.	Órganos y representantes	346
B.	La representación	347

C.	La ficción de la representación del pueblo por el Parlamento	348
D.	Finalidad política de la ficción	350
E.	Construcción jurídica de la relación entre parlamento y pueblo	351
F.	La representación del monarca por el juez	353
CAPÍTULO NOVENO LOS MÉTODOS DE CREACIÓN TEORÍA DE LAS FORMAS DEL ESTADO		
§ 44	Autocracia y democracia	355
A.	El concepto jurídico de «forma del Estado»	355
B.	La idea de libertad como fundamento de clasificación	356
C.	Formación jurídica y natural de voluntad	360
D.	«Integración dinámica» y «estática» como criterio clasificador de las formas de Estado	361
E.	Tipos ideales y reales	362
§ 45	Monarquía y República	363
A.	División tripartita o bipartita de las formas de Estado	363
B.	Órgano simple y órgano compuesto, como titular del «poder supremo»	363
C.	«Libre» disposición del monarca sobre ciertas competencias	364
D.	El derecho «propio» del monarca a su posición	365
E.	La teoría teocrática del Estado	365
F.	Teorías patriarcal y patrimonial del Estado	366
G.	El «derecho dividido» entre el monarca y el Estado	367
H.	Carácter hereditario e inviolable de la función monárquica	367
§ 46	La Monarquía	368
A.	Despotismo y Monarquía absoluta	368
B.	Monarquía feudal y estamentaria	370
C.	La Monarquía constitucional	371
§ 47	La República	376
A.	La aristocracia	376
B.	La democracia	376
C.	El sistema electoral	378
§ 48	Democracia de la legislación	384
A.	Sistemas unicameral y bicameral	384
B.	Organización y procedimiento parlamentarios; obstrucción	385
C.	Situación personal de los parlamentarios (inmunidad)	387
D.	Iniciativa popular y referéndum	388
E.	La reforma del parlamentarismo y el problema de la representación corporativa. (Consideraciones políticas)	390
§ 49	Democracia de la ejecución	393
A.	Legislación democrática y ejecución autocrítica	393
B.	La llamada República presidencialista y el dominio del parlamento .	395
C.	Democratización de la administración	396
D.	Relaciones entre la democracia de la legislación y la democracia de la ejecución	398
§ 50	La dictadura de partido (bolchevismo, fascismo, nacionalsocialismo)	400
§ 51	Forma del Estado y concepción del mundo	404
NOTAS Y APÉNDICES		409