

ÍNDICE

| | |
|---|----|
| PRÓLOGO | 19 |
| Capítulo 1. INTRODUCCIÓN | 25 |
| 1. El método tridimensional como enfoque del Derecho en general y de la equidad en particular: Valores, normas y hechos | 25 |
| 2. Ámbito del trabajo: La equidad como tema polifacético y maremagnum de conceptos interrelacionados. Lectura horizontal y vertical de esta investigación. Necesidad de un enfoque interdisciplinar del tema | 28 |
| Capítulo 2. LA EQUIDAD EN EL “TIEMPO”. ESTUDIO DINÁMICO DE LOS DISTINTOS TIPOS HISTÓRICOS DE EQUIDAD | 35 |
| 1. Plano de los hechos: La “ <i>Epieikeia</i> ” griega, como “justicia del caso concreto”, con función singularizadora e individualizadora | 36 |
| 1.1. Etimología del término. Género y especie | 38 |
| 1.2. Principales posiciones doctrinales | 40 |
| 1.2.1. Platón y la equidad de matiz negativo, como sustituto del hombre político justo | 40 |
| 1.2.2. Aristóteles y la equidad con matiz positivo, como justo medio ... | 42 |
| 1.2.3. El estoicismo y su rechazo de la “ <i>epieikeia</i> ” | 48 |
| 2. Plano de las normas: La “ <i>aequitas</i> ” romana | 48 |
| 2.1. Etimología del término, reconducible al Sánscrito “ <i>aika</i> ”: la “ <i>aequitas</i> ” como justicia “igualitaria” o “niveladora” | 48 |
| 2.2. Evolución de la concepción de la “ <i>aequitas</i> ” en las distintas etapas del Derecho romano histórico | 50 |
| 2.2.1. El período antiguo. Su formalismo y su falta de equidad | 50 |
| 2.2.2. La “ <i>aequitas</i> ” como excepción al Derecho estricto, en el Derecho romano clásico | 51 |
| 2.2.2.1. El Edicto del Pretor. La contraposición del “ <i>ius civile</i> ”, como “ <i>ius quiritorium</i> ” y “ <i>ius strictum</i> ”, | |

| | |
|---|--------|
| frente al “ <i>ius gentium</i> ”, a través del “ <i>ius honorarium</i> ” y el “ <i>ius praetorium</i> ”. El “ <i>ius naturale</i> ” | 52 |
| 2.2.2.2. Los “ <i>iuris prudentes</i> ” y la jurisprudencia romana: Las luchas entre Sabinianos y Proculianos | 56 |
| 2.2.3. La influencia del Cristianismo en el Derecho romano postclásico. La equidad como “ <i>humanitas</i> ”, “ <i>benignitas</i> ”, “ <i>pietas</i> ” y “ <i>clementia</i> ” | 58 |
| 2.3. Principales posturas doctrinales: Las enseñanzas de Cicerón | 61 |
| 3. Plano de los valores: | 63 |
| 3.1. La “ <i>miserecordia</i> ” cristiana y canónica, como “virtud humanitaria” y justicia “benévola” y “moderadora” | 63 |
| 3.1.1. Consideraciones generales | 63 |
| 3.1.2. Principales teorías: | 69 |
| 3.1.2.1. Santo Tomás de Aquino | 69 |
| 3.1.2.2. El “Cisma de Occidente” y la invocación de la equidad .. | 71 |
| 3.2. La equidad medieval como un tipo de “interpretación” no literal .. | 72 |
| 3.2.1. Consideraciones generales | 72 |
| 3.2.2. Principales teorías: Los glosadores y los postglosadores o comentaristas | 73 |
| 4. Desenvolvimiento posterior de la idea de equidad | 74 |
| 4.1. El protestantismo de Martín Lutero: La equidad y el perdón de los pecados | 74 |
| 4.2. El idealismo de I. Kant: La equidad en la “ <i>Fundamentación de la Metafísica de las Costumbres</i> ” | 77 |
| 4.3. La Codificación como fenómeno contrario a la equidad | 78 |
| Capítulo 3. LA EQUIDAD EN EL “ESPACIO”. EL TRATAMIENTO DE LA EQUIDAD EN LOS DISTINTOS SISTEMAS Y ORDENAMIENTOS JURÍDICOS | 79 |
| 1. Plano de los hechos: La “ <i>equity</i> ” angloamericana | 80 |
| 1.1. Introducción | 80 |
| 1.2. El Derecho inglés | 82 |
| 1.2.1. Diferencias entre los sistemas jurídicos del “ <i>common law</i> ” y los sistemas jurídicos continentales | 82 |
| 1.2.2. Aproximación entre los sistemas jurídicos del “ <i>common law</i> ” y el Derecho romano en materia de equidad | 90 |
| 1.2.3. Diferentes etapas del Derecho inglés en relación con la “ <i>equity</i> ” .. | 92 |
| 1.2.4. Tratamiento sistemático de la “ <i>equity</i> ” inglesa | 99 |
| 1.2.4.1. Las XII máximas de la “ <i>equity</i> ” | 99 |

| | |
|--|---------|
| 1.2.4.2. Instrumentos procesales al servicio de la “equity” | 102 |
| 1.2.4.2.1. La “injunction” | 102 |
| 1.2.4.2.2. La sentencia de ejecución forzosa – “Decree of Specific Performance”– | 103 |
| 1.2.4.3. Derechos equitativos: los “trusts” | 104 |
| 1.2.4.4. Principales instituciones históricas en materia de equidad | 106 |
| 1.2.4.5. Los “standards” jurídicos | 106 |
| 1.3. La “equity” en los EE.UU. de Norteamérica | 107 |
| 1.4. La “equity” en Escocia | 109 |
| 2. Plano de las normas: La equidad continental de los sistemas romano-germánicos. Estudio de Derecho comparado | 111 |
| 2.1. La equidad en la evolución histórica del ordenamiento jurídico español . | 111 |
| 2.2. La “ <i>équité</i> ” en Francia | 113 |
| 2.3. La “ <i>Billigkeit</i> ” en Alemania | 114 |
| 2.4. La “ <i>equità</i> ” en Italia | 114 |
| 2.5. La equidad en el ordenamiento jurídico suizo, como introductor del Derecho de equidad en su sentido más amplio en el Continente. El juez legislador | 115 |
| 2.6. La equidad en Portugal | 116 |
| 2.7. Influencia de la equidad continental en los Códigos iberoamericanos | 116 |
| 3. ¿Plano de los valores?: La equidad en otros contextos jurídicos | 117 |
| 3.1. El “Midrash” en el Judaísmo. Maimónides | 118 |
| 3.2. Equidad y Derecho islámico | 121 |
| 3.3. La equidad en el Derecho soviético | 124 |
| Capítulo 4. CONCEPTO DE EQUIDAD | 127 |
| 1. Perspectiva histórico-espacial: la equidad “aquí y ahora” | 128 |
| 2. Perspectiva lexicográfica | 129 |
| 3. Perspectiva lógico-científica | 130 |
| Capítulo 5. FUNCIONES DE LA EQUIDAD | 133 |
| 1. Distinción tridimensional | 133 |
| 1.1. Plano de los hechos | 135 |
| 1.1.1. La función aplicadora, singularizadora e individualizadora del Derecho, a través de la jurisprudencia | 135 |
| 1.1.2. La función interpretativa del Derecho | 135 |
| 1.1.2.1. La interpretación como proceso inseparable de la aplicación del Derecho | 135 |

| | |
|--|-----|
| 1.1.2.2. Tipos de interpretación | 137 |
| 1.1.2.2.1. La interpretación declarativa del Derecho y la equidad | 138 |
| 1.1.2.2.2. La interpretación correctora del Derecho y la equidad | 140 |
| 1.1.3. La función integradora de las lagunas jurídicas | 141 |
| 1.1.3.1. El dogma de la plenitud del Derecho y la prohibición del “ <i>non liquet</i> ” | 141 |
| 1.1.3.2. Distintos tipos de lagunas y equidad | 142 |
| 1.1.3.2.1. Las lagunas auténticas o propias | 143 |
| – Supuesto típico de laguna “normativa” . | 143 |
| – Las lagunas “técnicas”. La “ <i>correctio</i> <i>legis generalis</i> ” y la equidad | 144 |
| 1.1.3.2.2. Las lagunas falsas o impropias | 145 |
| – Lagunas “axiológicas” | 145 |
| – Lagunas “de conflicto o colisión” El problema de las antinomias jurídicas ... | 147 |
| 1.1.3.2.3. ¿Son las lagunas temporales o permanentes? .. | 149 |
| 1.1.3.3. Distintos procedimientos para integrar las lagunas y equidad | 149 |
| 1.1.3.3.1. La heterointegración | 150 |
| 1.1.3.3.2. La autointegración..... | 150 |
| 1.1.3.3.3. La discrecionalidad judicial | 151 |
| 1.2. Plano de las normas | 151 |
| 1.2.1. La función moderadora de la equidad. La mitigación del rigor del Derecho estricto a través de la suavidad, benignidad, humanidad, piedad, atenuación, allanamiento y lima de asperezas de la equidad | 151 |
| 1.2.2. La función creadora de Derecho | 152 |
| 1.2.2.1. ¿La equidad como fuente formal, subsidiaria o indirecta? El arbitrio de equidad como directriz, no como fuente del Derecho | 155 |
| 1.2.2.2. Equidad y libre arbitrio judicial | 159 |
| 1.2.2.2.1. Distinción entre el poder discrecional y el poder arbitrario | 159 |
| 1.2.2.2.2. Algunas corrientes doctrinales en relación con el tema. La revuelta antiformalista | 161 |
| – El antiformalismo legal francés | 163 |
| * La Escuela Científica francesa de François Gèny | 163 |

| | |
|--|-----|
| * La Escuela Sociológica francesa de León Duguit | 164 |
| – El antiformalismo conceptual alemán . | 165 |
| * La Jurisprudencia de Intereses del segundo Ihering y de Philipp Heck .. | 165 |
| * La Escuela de la Libre Jurisprudencia de Hermann Kantorowicz y de Eugen Ehrlich | 168 |
| – El antiformalismo jurisprudencial. La Jurisprudencia Sociológica nortea- mericana de Oliver Wendell Holmes, Roscoe Pound y Benjamín Cardozo. El realismo jurídico norteamericano ... | 169 |
| – Otras corrientes antiformalistas | 171 |
| 1.2.2.2.3. ¿Cabe la objeción de conciencia del juez ante la ley injusta? | 174 |
| 1.3. Plano de los valores: La función humanizadora de la equidad como virtud | 177 |
| 2. Los sujetos artífices de la equidad según sus distintas funciones | 177 |
| 2.1. Plano de los hechos | 178 |
| 2.1.1. El “juez”, en la aplicación-interpretación e integración del Derecho | 179 |
| 2.1.1.1. La equidad o el arte de juzgar | 179 |
| 2.1.1.2. Los modelos de juez: Hércules, Júpiter y Hermes | 181 |
| 2.1.2. El “árbitro”. Cuadro general de los diversos sistemas de formulación judicial del Derecho y aplicación de la equidad | 183 |
| 2.1.3. El “Rey”, el derecho de gracia y el indulto | 184 |
| 2.1.4. El “Pretor” en Roma y el “Canciller” en el Derecho inglés .. | 185 |
| 2.2. Plano de las normas: El “legislador”, al crear el Derecho | 186 |
| 2.3. Plano de los valores: El “individuo”, ante los dictados de su conciencia, internamente. El problema del conflicto de deberes . | 187 |
| Capítulo 6. TIPOS DE EQUIDAD | 189 |
| 1. Por su relación con la ley | 189 |
| 1.1. La equidad “ <i>infra, secundum o propter legem</i> ”, o equidad interpretativa. La equidad autorizada por delegación legislativa | 189 |

| | |
|---|-----|
| Capítulo 8. LÍMITES DE LA EQUIDAD | 213 |
| Capítulo 9. RELACIÓN ENTRE LA EQUIDAD Y FIGURAS AFINES | 215 |
| 1. Plano de los hechos: | 215 |
| 1.1. Equidad y conceptos conexos con la “interpretación” | 215 |
| 1.1.1. Equidad y “espíritu” –“ <i>ratio</i> ”– de la ley, frente a la “letra” –“ <i>corpus</i> ”– | 216 |
| 1.1.2. Equidad y “ <i>voluntas legislatoris</i> ”, frente a la “ <i>voluntas legis</i> ” ... | 217 |
| 1.1.3. Equidad, “ <i>animus</i> ” y “ <i>anima</i> ” | 220 |
| 1.2. Equidad y conceptos que intervienen en la “aplicación” del Derecho ... | 220 |
| 1.2.1. Equidad y “analogía” | 220 |
| 1.2.2. Equidad y “buena fe” | 223 |
| 1.2.3. Equidad y “naturaleza de la cosa” | 223 |
| 1.3. Otros conceptos del plano de los hechos relacionados con la equidad ... | 229 |
| 1.3.1. Equidad y situación –“ <i>Kairos</i> ”– | 229 |
| 1.3.2. Equidad y espíritu del pueblo –“ <i>Volkgeist</i> ”– | 230 |
| 1.3.3. Equidad, automatismo y reflexión | 231 |
| 1.3.4. Equidad, espacio y tiempo | 231 |
| 2. Plano de las normas: | 233 |
| 2.1. Aspecto objetivo: equidad y fuentes del Derecho | 233 |
| 2.1.1. Equidad y ley | 235 |
| 2.1.1.1. Equidad y ley positiva | 236 |
| 2.1.1.2. Equidad y ley natural | 237 |
| 2.1.1.2.1. La equidad como el Derecho natural a través de la interpretación y aplicación del juez | 237 |
| 2.1.1.2.2. ¿Es compatible el carácter universal e inmutable del Derecho natural con el carácter individual y concreto de la equidad? | 238 |
| 2.1.2. Equidad y costumbre | 240 |
| 2.1.2.1. Consideraciones generales | 240 |
| 2.1.2.2. Equidad, orden público y buenas costumbres | 240 |
| 2.1.3. Equidad y principios generales del Derecho | 242 |
| 2.1.3.1. La oposición entre lo concreto y lo abstracto | 242 |
| 2.1.3.2. Distintos tipos de principios generales del Derecho . | 243 |
| 2.1.3.2.1. Los principios iusnaturalistas | 243 |
| 2.1.3.2.2. Los principios positivistas | 244 |
| – Los principios positivistas expresos | 245 |

| | | |
|---|---|-----|
| | – Los principios positivistas inexpressos. La “ <i>analogía iuris</i> ” como proceso y los principios generales del Derecho como resultado | 245 |
| 2.1.4. | Equidad y “ <i>standards</i> ”, “ <i>directives</i> ”, “ <i>Erfahrungssätze</i> ”, máximas de experiencia, conceptos válvula o elásticos, como corrección y diligencia. La teoría de Ronald Dworkin . | 246 |
| 2.1.5. | Equidad y “autonomía privada” | 248 |
| 2.2. | Aspecto subjetivo: | 249 |
| 2.2.1. | Equidad y “derechos subjetivos”, como contenido de la relación jurídica | 250 |
| 2.2.2. | La equidad y los “derechos humanos” | 253 |
| 2.2.3. | La equidad y la teoría del “abuso del derecho”, como límite al ejercicio de los derechos subjetivos | 258 |
| 3. | Plano de los valores | 261 |
| 3.1. | Equidad y “valores” | 262 |
| 3.1.1. | Equidad y “justicia”. Algunos tipos de justicia en relación con la equidad | 262 |
| 3.1.2. | Equidad y “seguridad jurídica”. ¿Dos polos conciliables o contrapuestos? | 265 |
| 3.1.3. | Equidad, “igualdad” y diferencia | 267 |
| 3.1.4. | Equidad y “libertad” | 272 |
| 3.2. | Equidad y “virtud” humana | 273 |
| 3.2.1. | Equidad y prudencia –“ <i>Gnomé</i> ”– | 274 |
| 3.2.2. | Equidad, clemencia y misericordia. Equidad e indulgencia, venia y perdón | 275 |
| 3.2.3. | Equidad, honestidad y generosidad | 276 |
| 3.2.4. | Equidad y otras virtudes: humanidad, sabiduría, caridad y mansedumbre | 277 |
| 3.3. | Equidad y “sentimiento” | 277 |
| 3.3.1. | Equidad y amor –“ <i>agape</i> ”– | 277 |
| 3.3.2. | Equidad y felicidad | 278 |
| 3.4. | Equidad y “creencias”: equidad y “ <i>religion</i> ” | 278 |
| 3.5. | Equidad, “intuición” e “instinto” | 280 |
| 3.5.1. | ¿Qué es anterior, la sentencia judicial o su argumentación jurídica? | 281 |
| 3.5.2. | Aspectos subjetivos y objetivos en la equidad del juez | 285 |
| Capítulo 10. LA EQUIDAD EN LAS DISTINTAS RAMAS DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL | | 287 |

| | |
|--|-----|
| 1. La equidad en el Derecho civil | 287 |
| 1.1. La equidad el Título Preliminar del Código civil español de 1889 antes de la reforma de 1974 | 287 |
| 1.2. La equidad tras la reforma de 31 de mayo de 1974 del Título Preliminar del Código civil español | 289 |
| 2. La equidad en el Derecho administrativo | 291 |
| 2.1. Equidad y potestad discrecional | 293 |
| 2.2. Equidad y exceso o desviación de poder | 294 |
| 3. La equidad en el Derecho penal | 295 |
| 3.1. De la falta de tipificación al principio de legalidad penal | 296 |
| 3.2. De la finalidad retributiva de las penas a la finalidad preventiva de las medidas de seguridad | 297 |
| 3.3. La humanización de las penas: de la pena capital a la pena privativa de libertad. Supresión de las penas inhumanas en los Derechos penales modernos | 301 |
| 3.4. La individualización de las penas | 303 |
| 3.5. De la analogía jurídica a la analogía antropológica. Del delito al delincuente. La atenuante por analogía | 304 |
| 3.6. Equidad y estado de necesidad. El hurto famélico | 306 |
| 3.7. El perdón –el indulto y la amnistía– y el derecho de gracia | 306 |
| 3.8. La “ <i>benigna interpretatio</i> ”: el principio “ <i>in dubio pro reo</i> ” y el principio “ <i>odiosa restringenda, favorabilia amplianda</i> ” | 307 |
| 3.9. La presunción de inocencia, los límites de la detención preventiva y las medidas reparatorias de los errores judiciales | 308 |
| 3.10. El principio de irretroactividad de las disposiciones sancionadoras no favorables o restrictivas de derechos | 309 |
| 3.11. La compensación de responsabilidades y la compensación de delitos | 311 |
| 4. La equidad en la Filosofía del Derecho | 312 |
| 4.1. Jürgen Habermas y la ética discursiva | 314 |
| 4.2. John Rawls y la justicia como equidad | 317 |
| 4.3. Ronald Dworkin y los derechos en serio | 321 |
| 4.4. Otras concepciones de lo justo: Nozick, Posner, Sadurski, Marx, Young | 326 |
| 5. La equidad en el Derecho político y constitucional | 333 |
| 5.1. La equidad y el principio de división de poderes | 333 |
| 5.2. La equidad y el principio de legalidad | 335 |
| 5.3. La desobediencia civil y la equidad | 338 |
| 6. La equidad en el Derecho financiero y tributario | 340 |
| 6.1. Los principios constitucionales en materia tributaria | 340 |

| | |
|--|---------|
| 6.1.1. Principios sustantivos | 341 |
| 6.1.1.1. El principio de capacidad económica | 341 |
| 6.1.1.2. El principio de igualdad | 341 |
| 6.1.1.3. El principio de generalidad | 342 |
| 6.1.1.4. El principio de progresividad | 342 |
| 6.1.1.5. El principio de no confiscación | 343 |
| 6.1.2. Principios formales: El principio de legalidad tributaria | 343 |
| 6.2. Las principales teorías de interpretación de las normas tributarias .. | 344 |
| 7. La equidad y el Derecho del Trabajo | 345 |
| 8. La equidad en el Derecho internacional | 348 |
| 8.1. Referencia a la equidad en el artículo 38.2 del Estatuto del Tribunal Internacional de La Haya | 348 |
| 8.2. El arbitraje internacional | 350 |
| 8.3. La teoría de la guerra justa | 353 |
| 9. La equidad en el Derecho procesal | 356 |
| 9.1. El derecho a un proceso equitativo | 356 |
| 9.2. Equidad y recurso de casación | 358 |
| 9.3. El problema de las jurisdicciones de equidad | 360 |
| 10. La equidad en el Derecho canónico | 362 |
| 10.1. La regulación de la equidad en el “ <i>Codex Iuris Canonici</i> ” | 362 |
| 10.2. Equidad y “dispensa” | 365 |
| 11. La equidad en el Derecho mercantil | 365 |
| 11.1. El principio de “verdad sabida” | 366 |
| 11.2. El principio de “buena fe guardada” | 367 |
| Capítulo 11. PRINCIPAL JURISPRUDENCIA DE LOS TRIBUNALES EN MATERIA DE EQUIDAD | 369 |
| 1. Jurisprudencia del Tribunal Supremo | 370 |
| 2. Jurisprudencia del Tribunal Constitucional | 374 |
| 3. Jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos de Estrasburgo .. | 397 |
| 4. Jurisprudencia del Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas de Luxemburgo | 402 |
| BIBLIOGRAFÍA | 405 |
| ÍNDICE DE VOCES | 477 |