

João Bosco da Encarnação

Membro do Ministério Público do Estado de São Paulo,
Mestre em Filosofia do Direito pela Universidade de São Paulo
e Professor de Direito.

Autor de *Filosofia do Direito em Habermas : a hermenêutica.*

Que é isto, o Direito?

*Introdução à
Filosofia Hermenêutica do Direito*

Editora  **Stiliano**

3ª edição
2001

Copyright 2001 ©: João Bosco da Encarnação

Coordenação: Sandra Stiliano

Preparação: Mariana Stiliano

Diagramação: Mariana Stiliano

Capa: Boom Brasil Comunicação

Revisão: Carlos Alberto Vieira Coelho

Impressão e acabamento: Press Gráfico

Catálogo na Fonte do Departamento Nacional do Livro

E56q

Encarnação, João Bosco da, 1958-

Que é isto, o Direito?: introdução à Filosofia Hermenêutica do Direito / João Bosco da Encarnação. - 3. ed. - São José dos Campos, SP : Stiliano, 2001.

458p.; 14x21 cm.

ISBN 85-86633-55-0

Inclui Bibliografia.

1. Hermenêutica (Direito) - 2. Direito - Filosofia. I. Título.

CDC-340.1

2001

Proibida a reprodução total ou parcial.
Os infratores serão processados na forma da lei.

185112

Visite o autor na internet:

www.joaoboscodeencarnacao.com

e-mail: jbosco@directnet.com.br

Editora 

www.stiliano.com.br

e-mail: stiliano@stiliano.com.br

Rua Euclides Miragaia, 394, 5º andar, Sala 506

(Edifício Vip Center)

São José dos Campos, SP, Brasil

Cep 12.245-550

Tel/fax (12)321-8788

Impresso no Brasil

Sumário

Prefácio	7
----------------	---

Introdução	11
------------------	----

Notas	16
-------------	----

Tema I

1 Repensar o Ensino Jurídico	21
------------------------------------	----

Notas	23
-------------	----

Tema II

2 O Direito como ciência	27
--------------------------------	----

1. A ciência moderna	27
----------------------------	----

2. Ciência e Direito	41
----------------------------	----

3. Ser e dever-ser	65
--------------------------	----

4. Deontologia como estratégia tecnológica	66
--	----

5. Lógica e Direito	68
---------------------------	----

Notas	74
-------------	----

3 Direito como fato social	77
----------------------------------	----

1. Direito, sociedade e Estado	77
--------------------------------------	----

2. Sociologia compreensiva	78
----------------------------------	----

3. Natureza e cultura	79
-----------------------------	----

4 Direito como norma	81
1. Conceito de norma	81
2. O normativismo	83
3. Integração das normas (ordenamento)	84
4. Lei e norma (legalidade e legitimidade)	84
5. O processo legislativo	85
6. Aplicação das normas jurídicas	86
5 Direito como valor	89
1. Axiologia jurídica	89
2. Ética e Moral	89
3. Espécies de justiça (teoria aristotélica)	90
4. Significado de justiça para o Direito (equidade)	91
6 Fontes do Direito	93
1. Fontes materiais	93
2. Fontes formais	93
3. A problematização da analogia e a equidade	97
7 Ramos do Direito e seus princípios	99
1. Direito Público	100
2. Direito Privado	101
Tema III	
8 Filosofia do Direito	107
1. Conceito	107
2. Principais escolas jusfilosóficas	108

Tema IV

9 História do Direito	115
1. Conceito de História	115
2. A história do Direito	116
Nota	126
10 O pensamento jurídico no Brasil	127
1. Tomás Antonio Gonzaga	127
2. Silvestre Pinheiro Ferreira	131
3. Frei Joaquim do Amor Divino Rabelo e Caneca	132
4. José Maria de Avelar Brotero	133
5. Soriano de Souza	134
6. Sá e Benevides	135
7. João Teodoro Xavier de Mattos	136
8. Os positivistas	136
9. Pedro Autran da Matta e Albuquerque	140
10. João Silveira de Souza	140
Notas	142

Tema V

11 Justo ou conveniente?	145
Notas	154
12 Direito Penal como exemplo de conveniência .	157
1. Natureza da pena na história	157
2. O Direito Positivo atual	168
3. Natureza da pena para nossos tempos	177
4. Considerações sobre economia penal	186
5. Gramática e sanção	195

6. Breve diagnóstico da atualidade	203
7. Propostas	212
8. Conclusão	223
Notas	233

Tema VI

13 Nomogênese: Ética, Política e Direito	241
1. Ética e Moral	241
2. Democracia e limitação de poder	252
3. A evolução da questão dos direitos humanos	261
4. Direito de resistência e Direito Positivo	274
Notas	281

Tema VII

14 Que é isto - a Filosofia?	287
Notas	297

15 História do pensamento:

Ecologia e Economia	299
1. Introdução	299
2. Caráter jurídico-ideológico da História	301
3. Cronologia	301
4. Filosofia como interpretação	322
Notas	329

Tema VIII

16 Dizer o Direito	333
Notas	341

Tema IX

17 A Hermenêutica como disciplina	345
1. Conceito	345
2. A história da Hermenêutica	347
Notas	365

18 A Hermenêutica Jurídica	367
1. As escolas tradicionais	367
2. A hermenêutica jurídica	372
3. Hermenêutica e Direito Natural	376
4. Teoria do justo proporcional	386
5. A Hermenêutica Jurídica no Brasil	393
Notas	406

Tema X

19 Habermas: Direito como agir comunicativo. ...	415
1. O pensamento de Habermas	415
2. Conseqüências hermenêuticas	417
3. Crítica a Habermas	428
Notas	431

Tema XI

20 A crítica de Carlos Maximiliano	435
Notas	439
Referências bibliográficas	443