

LUIS LEGAZ Y LACAMBRA

Catedrático (em.) de Derecho natural y Filosofía del Derecho de la Universidad Complutense de Madrid, Doctor Honoris Causa de las Universidades de Coimbra y Viena, Académico numerario de las Reales Academias de Ciencias Morales y Políticas y de Jurisprudencia y Legislación.

Socio honorario de la Sociedad italiana de Filosofía del Derecho.

Director del "Anuario de Filosofía del Derecho" del Instituto Nacional de Estudios Jurídicos

FILOSOFIA DEL DERECHO

QUINTA EDICIÓN REVISADA Y AUMENTADA



BOSCH, Casa Editorial, S. A. - Urgel, 51 bis - BARCELONA

© BOSCH, Casa Editorial, S. A.
Barcelona, 1979
ISBN: 84-7162-485-0
Depósito legal: B. 2.154 - 1979

IMPRESO EN ESPAÑA

PRINTED IN SPAIN

Imprenta Clarasó, S. A. - Villarroel, 15 - Barcelona - 11

ÍNDICE

PRÓLOGO A LA TERCERA EDICIÓN	5
PRÓLOGO A LA QUINTA EDICIÓN	7

PRIMERA PARTE LA CIENCIA JURÍDICA

CAPÍTULO PRIMERO

FILOSOFÍA DEL DERECHO Y TEORÍA DE LA CIENCIA JURÍDICA

1. La Ciencia del Derecho como Filosofía	11
I. Filosofía del Derecho y Ciencia del Derecho	11
II. La Filosofía, la Ciencia y las ciencias	15
III. Los supuestos histórico-conceptuales de la moderna filosofía del Derecho	25
IV. Los temas de la filosofía del Derecho	33
2. Lógica del Derecho y teoría de la ciencia jurídica	39
I. El objeto del saber jurídico como ciencia estricta	39
II. La lógica del Derecho como método de formación de los conceptos jurídicos	46
III. La idiografía y lo nomotético en la ciencia jurídica	57
IV. La construcción jurídica	62
V. Derecho de juristas y Derecho popular	65
VI. Límites de la lógica jurídica: las ficciones en el Derecho	69
VII. Dogmática jurídica y técnica jurídica	78
VIII. Misión de la ciencia jurídica	85

CAPÍTULO II

TENDENCIAS DE LA FILOSOFÍA Y LA CIENCIA JURÍDICA Y MODERNA

I. La escuela francesa de la exégesis	95
II. La escuela histórica del Derecho	98
III. Tendencias formalistas	109
a) La jurisprudencia conceptualista	109

b)	El método jurídico formalista en Derecho Público	113
c)	La filosofía jurídica de Stammler	116
d)	La teoría pura del Derecho	119
e)	Crítica del formalismo	125
IV.	Orientaciones sociológicas	138
a)	Jhering	138
b)	La jurisprudencia de intereses	139
c)	El método histórico y evolutivo francés	143
d)	El Derecho libre	146
e)	La jurisprudencia sociológica	148
f)	La teoría de la institución	141
V.	Jurisprudencia teleológica	155
VI.	La fenomenología.	162
VII.	Filosofía jurídica existencialista	167
a)	Panorama del existencialismo	167
b)	El Derecho en el pensamiento existencialista	170
c)	Filosofía existencialista del Derecho	173
d)	El raciovitalismo	176
e)	La concepción egológica del Derecho	178
VIII.	Direcciones neohegelianas	182
a)	Neohegelianismo alemán	184
b)	Neohegelianismo italiano	186
c)	Actualismo y filosofía jurídica de la acción	189
IX.	El yusnaturalismo	193
a)	Escolástica católica y protestante	193
b)	La vuelta al Derecho natural en la filosofía jurídica contemporánea	197
c)	La doctrina de la "naturaleza de la cosa"	206
d)	Los científicos del Derecho y el Derecho natural	210
X.	Otras direcciones modernas del pensamiento jurídico	211
a)	El actual positivismo jurídico	212
b)	El estructuralismo	214
c)	El pensamiento jurídico soviético	216
XI.	El nominalismo jurídico y la discusión sobre el valor científico de la ciencia del Derecho	219
a)	La negación de la ciencia jurídica en Kichmann	219
b)	El realismo jurídico norteamericano	225
c)	La escuela de Upsala	230
d)	La crítica de la ciencia jurídica desde el punto de vista de la ciencia contemporánea	237
e)	La ciencia del Derecho y el análisis del lenguaje jurídico.	242

SEGUNDA PARTE
LA ESTRUCTURA DEL DERECHO

CAPÍTULO PRIMERO

CONCEPTO Y FUNDAMENTO DEL DERECHO

1.	Concepto del Derecho	253
	I. Distintas acepciones de la palabra Derecho	253
	II. El problema de la definición del Derecho	255
	III. La persona como base del Derecho	259
	IV. El Derecho como forma de vida social	267
	V. La teoría orteguiana de los usos y su aplicación al Derecho .	279
	VI. El Derecho como delimitación de licitudes y deberes . .	286
	VII. Noción del Derecho	288
2.	El Derecho natural	291
	I. El Derecho y el orden moral	291
	II. Derecho natural y Derecho positivo	295
	III. Las razones del antiyusnaturalismo	306
	IV. La verdad del Derecho natural	308
	V. El Derecho natural racionalista, el relativismo moderno y las posibilidades del Derecho natural cristiano	322
3.	La justicia: A) TEORÍA DE LA JUSTICIA	332
	I. La justicia como virtud de la vida personal y como valor social fundamental	332
	II. La justicia como idea y los ideales de justicia	337
	III. Relaciones entre la justicia y el Derecho. Teorías sobre esta relación	340
	IV. La forma lógica de la justicia	345
	V. Derecho justo y Derecho injusto	350
	VI. La equidad	352
	VII. Clases de justicia	356

CAPÍTULO II

LA NORMATIVIDAD JURÍDICA

1.	Las normas jurídicas	361
	I. Norma y ley científica natural	361
	II. El normativismo jurídico	366
	III. La imperatividad de las normas jurídicas; la teoría im- perativa	359
	IV. La estructura lógica de la proposición normativa	380

2. La coacción jurídica	385
I. La coactividad del Derecho como fenómeno social	385
II. Coacción, sanción y garantías del Derecho. Clases de garantías	389
3. Clasificación de las normas jurídicas	393
I. Normas primarias y normas secundarias	393
II. Normas generales y normas individuales	395
III. Normas taxativas y dispositivas, declarativas e interpretativas, preceptivas, prohibitivas y permisivas	400
4. Los requisitos de la Ley como norma impuesta	404
I. Generalidad	405
II. Justicia y bien común	405
III. Permanencia e inmutabilidad	406
IV. La competencia creadora del Derecho	408
5. La validez del Derecho y su obligatoriedad. El destinatario de la norma jurídica. El deber jurídico	410
I. Validez y vigencia del Derecho	410
II. El destinatario de la norma y el problema del deber jurídico	414
III. Las leyes “mere poenales”	425
IV. La obediencia a las leyes injustas	426

CAPÍTULO III

EL DERECHO Y LOS OTROS ÓRDENES NORMATIVOS DE LA CONDUCTA HUMANA

1. Derecho y moral.	431
I. Acciones interiores y acciones exteriorizadas	433
II. Coordinación subjetiva y coordinación objetiva de las acciones	436
III. La sanción moral	437
IV. La autonomía de la moral	439
V. Derecho y moral ante el fin del hombre	441
VI. La subordinación del Derecho a la Ley moral	442
VII. Moral, religión y Derecho	444
2. Derecho y usos sociales	448
I. Los usos como simple hábito y los usos normativos	449
II. La normatividad de los usos sociales	452
III. Usos sociales, moral y Derecho	462
3. Derecho y política	465
I. La política como ciencia y como arte	465
II. El problema de lo político como sector normativo autónomo	470

CAPÍTULO IV

LA ESTRUCTURA DE LA REALIDAD SOCIAL
Y LAS FORMAS DEL DERECHO

1. Coordinación, integración, subordinación	479
I. Noción de la estructura social y elementos que la integran	479
II. Derecho interindividual y Derecho Social en la doctrina de Gurvitch	486
III. Derecho de coordinación, Derecho de integración y Derecho de subordinación	490
2. Derecho público y Derecho privado	495
I. Derecho público y Derecho privado como conceptos jurídicos puros	496
II. Los criterios de distinción entre Derecho público y Derecho privado	499
III. El trasfondo sociológico de la división del Derecho en público y en privado	503

CAPÍTULO V

FUENTES DEL DERECHO

1. Idea de las fuentes del Derecho	509
I. Concepto y clasificación	510
II. Fuentes materiales del Derecho	513
III. Fuentes formales del Derecho y su relación con las fuentes materiales	518
IV. Las fuentes del Derecho como problema de la validez del Derecho	524
2. Teoría de la jurisdicción como función integradora del orden jurídico. A) PLENITUD DEL ORDEN JURÍDICO	526
I. El problema de las lagunas	527
II. Lagunas del Derecho y lagunas de la ley. La "norma de libertad"	532
III. La analogía	535
IV. La restricción	539
B) LA INTERPRETACIÓN	541
I. Concepto de la interpretación	541
II. Clases y métodos de la interpretación	546
III. Reglas de interpretación	550
IV. Justificación de la decisión	553

C) LA ACTIVIDAD JUDICIAL COMO FUENTE DE DERECHO	556
I. La sentencia como norma jurídica	556
II. La jurisprudencia como fuente de Derecho	560
D) LA COSTUMBRE COMO FUENTE DEL DERECHO	562
I. Derecho escrito y consuetudinario	562
II. El Derecho consuetudinario según la concepción de la Escuela histórica	563
III. Elementos del Derecho consuetudinario: uso y “opinio necessitatis”	567
IV. Cómo se reconoce el Derecho consuetudinario: requisitos de la costumbre jurídica	570
V. Integración de la costumbre jurídica en el sistema del orden jurídico	578
E) LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO	583
I. Su función	583
II. Naturaleza de los principios generales del Derecho	583
III. Unidad y variedad de los principios generales del Derecho	587
IV. Los principios generales en las distintas ramas jurídicas	589
F) LA CIENCIA JURÍDICA COMO FUENTE DE DERECHO	593

CAPÍTULO VI

EL DERECHO COMO LEGALIDAD

1. Legalidad y legitimidad	598
I. Noción de la legalidad	598
II. La legitimidad	601
2. La función de seguridad como legitimación de la legalidad:	
A) EL ORDEN SOCIAL Y LA SEGURIDAD	603
I. Justicia, orden y seguridad	603
II. La interpretación individualista de la seguridad	607
III. La seguridad como valor social fundamental	610
IV. La seguridad social	612
B) EXIGENCIAS DE LA SEGURIDAD	615
I. Ignorancia de la ley y error del Derecho	615
II. Fuerza del Derecho y autoridad de la cosa juzgada	620
III. Irretroactividad de las leyes	623
IV. El respeto a los derechos adquiridos	626
3. La arbitrariedad: A) CONCEPTO DE LA ARBITRARIEDAD	629
I. Arbitrariedad y Derecho	630
II. Arbitrariedad e injusticia	632

III. La vinculación del príncipe a las leyes según los clásicos	633
IV. El acto estatal defectuoso	635
B) LA ELIMINACIÓN DE LA ARBITRARIEDAD EN EL ESTADO MODERNO	639
I. El imperio de la ley	639
II. El árbitro judicial: individualización de la pena y sentencia indeterminada	640
III. La justicia administrativa.	645
IV. La justicia constitucional	649
C) EL ESTADO DE DERECHO	655
4. La violación del orden jurídico y sus consecuencias	658
I. La infracción jurídica en general	658
II. Los elementos objetivos y subjetivos de la infracción	660
III. Las consecuencias jurídicas de la infracción: reparación civil y pena	664
IV. Fundamento del Derecho punitivo	665
V. Pena de muerte y aborto	668
VI. Penas y medidas de seguridad	669
VII. El principio de legalidad	670
5. El proceso y la acción procesal	671
I. La naturaleza del proceso y de la relación procesal	672
II. La acción procesal	676

CAPÍTULO VII

EL HOMBRE Y SU DERECHO

1. Teoría de la relación jurídica	680
I. La idea de relación en la historia de la filosofía	680
II. Noción y elementos de la relación jurídica	683
III. Relación jurídica y norma de Derecho	690
IV. La teoría normativista de la relación jurídica	692
2. Personalidad y subjetividad jurídica	695
I. El sujeto de derecho en sentido lógico y en sentido ético	695
II. Distintos problemas que implica la noción de la personalidad	698
III. Concepto jurídico de la personalidad	703
IV. Teorías sobre la naturaleza de las personas jurídicas	708
V. El problema de las personas colectivas y clases de las mismas	708
VI. La "crisis" de la persona jurídica	719
3. La situación jurídica	723
I. Situación jurídica como elemento de la personalidad	723

II. El concepto de situación en algunas doctrinas modernas	725
III. El derecho subjetivo como facultad	728
IV. Formas del derecho subjetivo	731
V. Ejercicio de los derechos subjetivos: doctrina del abuso del derecho	739
4. La libertad jurídica, la autonomía de la voluntad y la propiedad	743
I. La libertad como derecho y los derechos de libertad	743
II. La "autonomía"; acto y negocio jurídico	744
III. El contrato y la personalidad jurídica	747
IV. La propiedad como complemento de la personalidad jurídica.	751

CAPÍTULO VIII

LAS COMUNIDADES JURÍDICAS

1. Familia y matrimonio	757
I. La familia como comunidad vital	757
II. El derecho de familia	760
III. Naturaleza jurídica del matrimonio: ¿Institución o contrato?	764
2. Las comunidades de trabajo	766
I. El trabajo como fundamento de la corporación profesional	766
II. Personalidad jurídica de las corporaciones y sindicatos	769
3. Nación, estado y organismos locales	772
I. Idea de la nación y sus relaciones con el Estado	772
II. El Estado como realidad existencial	775
III. Estado y orden jurídico	780
IV. La autarquía de los grupos locales	785
4. La comunidad internacional	786
I. Existencia de una comunidad internacional: teoría española	786
II. La tesis contractualista y las negaciones de la comunidad internacional	792
III. Posibilidad de un Derecho internacional	795
5. La Iglesia	799
I. La Iglesia como institución sobrenatural y como persona jurídica	799
II. Posibilidad y características de un Derecho canónico	802
ÍNDICE DE AUTORES	805