

STJ00118250

WOLFGANG NAUCKE

Profesor en la Universidad de Frankfurt del Meno

REGINA HARZER

Profesora en la Universidad de Bielefeld

Filosofía del derecho

Conceptos básicos



EDITORIAL ASTREA
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA
CIUDAD DE BUENOS AIRES
2008

Título original en alemán

Rechtsphilosophische Grundbegriffe

© Wolters Kluwer Deutschland GmbH, München,
5. Auflage, 2005, ISBN: 3-472-06322-X

Traducida por

LEONARDO GERMÁN BROND

Revisada por

EUGENIO RAÚL ZAFFARONI

La 3ª edición alemana de esta obra (1996) fue traducida al coreano
por Jong-Pil Byun y Hee-Su Choi

© EDITORIAL ASTREA

DE ALFREDO Y RICARDO PALMASRL

Lavalle 1208 (C1048AAF) Ciudad de Buenos Aires

www.astrea.com.ar info@astrea.com.ar

ISBN: 978-950-508-828-7

●Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

I M P R E S O E N L A A R G E N T I N A

ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i>	VII
----------------------	-----

§ 1. INTRODUCCIÓN: EL PROBLEMA DE LA FILOSOFÍA DEL DERECHO. OBJETIVOS

1.1. La diferencia entre derecho positivo (dado) y derecho justo	1
1.2. Filosofía del derecho como teoría del derecho justo; primeras referencias a las dificultades de esta teoría	3
1.3. Panorama bibliográfico y recomendaciones de bibliografías	8
<i>Exposiciones globales de la filosofía del derecho</i>	8
<i>Introducciones, esquemas</i>	9
<i>Recopilaciones de textos</i>	10
<i>Algunas importantes monografías y compilaciones de artículos</i>	10
<i>Filosofía en CD-ROM/selección de "links" filosóficos en Internet</i>	11
Recomendaciones de lectura	12
1.4. Repaso	13
1.5. Resumen de los objetivos de la exposición que sigue	14

**§ 2. TIPOS DE FILOSOFÍAS DEL DERECHO
EN ORDEN CRONÓLOGICO**

2.1.	Panorámica	15
2.2.	Idealismo jurídico: Platón	16
2.2.1.	Datos de su vida; obras principales	16
2.2.2.	Contenido de un idealismo jurídico	16
2.2.2.1.	Caracterización sucinta	16
2.2.2.2.	Particularidades	17
2.2.3.	Los elementos de una filosofía idealista del de- recho	27
2.2.3.1.	Platón como modelo	27
2.2.3.2.	Elementos empíricos e ideales de una filosofía del derecho	27
2.2.3.3.	Organización del elemento empírico de una filosofía del derecho	28
2.2.3.4.	Organización del elemento no-empí- rico (metafísico) de una filosofía del derecho	34
2.2.4.	Platón y la antigua filosofía del derecho	39
2.2.4.1.	Concepto de antigua filosofía del de- recho	39
2.2.4.2.	Los sofistas	39
2.2.4.3.	Aristóteles	41
2.2.4.4.	Cicerón	45
2.2.5.	Repaso	48
2.2.6.	Bibliografía ampliatoria	49
2.3.	Teología jurídica; Tomás de Aquino	49
2.3.1.	Datos de su vida; obras principales	49
2.3.2.	Contenido de una teología jurídica	50
2.3.2.1.	Caracterización sucinta	50
2.3.2.2.	Particularidades	52
2.3.3.	Los elementos de una teología jurídica	55
2.3.3.1.	Tomás de Aquino como modelo	55

2.3.3.2.	Experiencia (física) y metafísica del derecho	55
2.3.3.3.	Las dificultades de una metafísica del derecho	57
2.3.3.4.	Tres planos de la filosofía del derecho	58
2.3.4.	Tomás de Aquino y la tradición teológico-jurídica	60
2.3.4.1.	La tradición de la teología jurídica ..	60
2.3.4.2.	Los Diez Mandamientos	60
2.3.4.3.	Agustín	61
2.3.4.4.	Lutero	62
2.3.5.	Repaso	63
2.3.6.	Bibliografía ampliatoria	64
2.4.	Realismo jurídico: Maquiavelo	65
2.4.1.	Datos de su vida; obras principales	65
2.4.2.	Contenido de un realismo jurídico	65
2.4.2.1.	Caracterización sucinta	65
2.4.2.2.	Particularidades	65
2.4.3.	Los elementos de una filosofía realista del derecho	71
2.4.3.1.	Maquiavelo como modelo	71
2.4.3.2.	La renovación de la relación entre lo empírico y lo metafísico en el derecho	71
2.4.3.3.	Las consecuencias	72
2.4.3.4.	El problema del relativismo	73
2.4.3.5.	La necesidad del derecho positivo ..	74
2.4.4.	La tradición del realismo jurídico	74
2.4.4.1.	El desarrollo del elemento empírico de la filosofía del derecho	74
2.4.4.2.	El desarrollo de los elementos metafísicos de la filosofía del derecho	75
2.4.4.3.	Un resumen insoslayable del realismo jurídico: Hobbes	77
2.4.5.	Repaso	83

2.5.	Derecho natural: Rousseau	85
2.5.1.	Datos de su vida; obras principales	85
2.5.2.	Contenido de una filosofía jurídica iusnaturalista	85
2.5.2.1.	Caracterización sucinta	85
2.5.2.2.	Particularidades	86
2.5.3.	Los elementos de una filosofía del derecho iusnaturalista	90
2.5.3.1.	Rousseau como modelo	90
2.5.3.2.	Lo empírico y la metafísica del derecho en el derecho natural	90
2.5.3.3.	Las consecuencias	92
2.5.3.4.	Derecho natural y derecho positivo	93
2.5.3.5.	El problema del relativismo	93
2.5.3.6.	La relación entre teoría y praxis	96
2.5.4.	Los distintos tipos de derecho natural	96
2.5.4.1.	Derecho natural crítico	96
2.5.4.2.	Derecho natural conservador	97
2.5.4.3.	Mixtura entre derecho natural conservador y derecho natural crítico ..	97
2.5.5.	Repaso	98
2.5.6.	Bibliografía ampliatoria	99
2.6.	Filosofía del derecho científicamente garantizada: Kant	99
2.6.1.	Datos de su vida; obras principales	99
2.6.2.	Contenido de una filosofía del derecho científicamente garantizada	101
2.6.2.1.	Caracterización sucinta	101
2.6.2.2.	Particularidades	101
2.6.2.3.	Repaso	107
2.6.3.	Los elementos constitutivos de una filosofía del derecho científicamente asegurada	110
2.6.3.1.	Kant como modelo	110
2.6.3.2.	Lo empírico y lo metafísico del derecho	110

2.6.4.	El giro adoptado por la filosofía del derecho de Kant	111
2.6.4.1.	El problema del relativismo	111
2.6.4.2.	La cientificidad de la filosofía del derecho	111
2.6.4.3.	Los límites de una metafísica científica del derecho	112
2.6.5.	Repaso	113
2.6.6.	Bibliografía ampliatoria	114
2.7.	Filosofía del derecho como historia de la filosofía: Hegel	114
2.7.1.	Datos de su vida; obras principales	114
2.7.2.	Contenido de una filosofía del derecho filosófico-históricamente asegurada	115
2.7.2.1.	Caracterización sucinta	115
2.7.2.2.	Particularidades	116
2.7.3.	Elementos constitutivos de una filosofía del derecho histórico-filosóficamente asegurada	124
2.7.3.1.	Hegel como modelo	124
2.7.3.2.	Lo empírico y la metafísica del derecho	124
2.7.3.3.	El problema del relativismo	125
2.7.3.4.	Filosofía del derecho garantizada por la filosofía de la historia y derecho positivo	126
2.7.3.5.	Filosofía del derecho y posición de los juristas	126
2.7.4.	Hegel como única alternativa frente a Kant	127
2.7.4.1.	El problema iusfilosófico de la libertad	127
2.7.4.2.	La diferencia en la metafísica del derecho	128
2.7.5.	Repaso	129
2.7.6.	Bibliografía ampliatoria	130

**§ 3. CARACTERÍSTICAS DE LA SITUACIÓN
IUSFILOSÓFICA ACTUAL**

3.1.	Repasos	131
3.1.1.	La búsqueda del derecho justo	131
3.1.2.	Antropología social y derecho	132
3.1.3.	Metafísica del derecho	133
3.2.	La moderna teoría pura del derecho como ejemplo de las dificultades en la discusión iusfilosófica actual	136
3.2.1.	Hans Kelsen: datos de su vida; obras principales	136
3.2.2.	El contenido de la moderna teoría pura del derecho	136
3.2.3.	Particularidades	139
3.2.4.	Las consecuencias	141
3.2.5.	Formas modernas de la teoría pura del derecho	143
3.2.5.1.	Sus características generales	143
3.2.5.2.	La lógica jurídica	144
3.2.5.3.	El problema "derecho y lenguaje" ..	148
3.2.5.4.	La teoría analítica del derecho	149
3.2.5.5.	La crítica ideológica del derecho ..	151
3.2.5.6.	Resúmenes	152
3.2.6.	Moderna teoría pura del derecho y metafísica del derecho	152
3.3.	Características de las modernas aleaciones de antropología social y metafísica del derecho	158
3.4.	Ejemplos de las modernas aleaciones de antropología social y metafísica del derecho	160
3.4.1.	El tratamiento del derecho positivo	160
3.4.2.	Naturaleza de las cosas y derecho	163
3.4.3.	Ciencias naturales y derecho	166
3.4.4.	Ciencias sociales y derecho	178
3.4.5.	Análisis económico del derecho	181

	XV
3.4.6. Teoría marxista del derecho	185
3.4.7. Teoría de los sistemas y derecho	186
3.4.8. Teoría del contrato y derecho	191
3.4.9. Teoría del consenso y derecho	193
3.4.10. Teoría de la argumentación/teoría procedi- mental y derecho	203
3.4.11. Teorías de la justicia	205
3.4.12. Reconocimiento y derecho	215
3.4.13. Teorías feministas del derecho y los “movi- mientos de género”	217
3.5. ¿Derecho justo o relativismo jurídico? ¿Filosofía del derecho o teoría del derecho?	221
3.6. Resúmenes. Los problemas iusfilosóficos	224
3.6.1. Antropología social y derecho	224
3.6.2. Metafísica del derecho; sus dificultades	225
3.6.2.1. Metafísica del derecho como limi- tación de poder	225
3.6.2.2. La historia de la metafísica del de- recho como historia del debilita- miento de esta metafísica	227
3.6.2.3. Filosofía del derecho y detalle ju- rídico	230
3.6.3. ¿Callejón sin salida para la filosofía del de- recho?	231
<i>Índice alfabético</i>	235