

A LYSSON
LEANDRO
MASCARO



FILOSOFIA DO DIREITO

8^a
edição

revista e
atualizada

gen | atlas

■ O autor deste livro e a editora empenharam seus melhores esforços para assegurar que as informações e os procedimentos apresentados no texto estejam em acordo com os padrões aceitos à época da publicação, e todos os dados foram atualizados pelo autor até a data de fechamento do livro. Entretanto, tendo em conta a evolução das ciências, as atualizações legislativas, as mudanças regulamentares governamentais e o constante fluxo de novas informações sobre os temas que constam do livro, recomendamos enfaticamente que os leitores consultem sempre outras fontes fidedignas, de modo a se certificarem de que as informações contidas no texto estão corretas e de que não houve alterações nas recomendações ou na legislação regulamentadora.

■ Fechamento desta edição: 15.11.2020

■ O Autor e a editora se empenharam para citar adequadamente e dar o devido crédito a todos os detentores de direitos autorais de qualquer material utilizado neste livro, dispondo-se a possíveis acertos posteriores caso, inadvertida e involuntariamente, a identificação de algum deles tenha sido omitida.

■ **Atendimento ao cliente:** (11) 5080-0751 | faleconosco@grupogen.com.br

■ Direitos exclusivos para a língua portuguesa

Copyright © 2021 by

Editora Atlas Ltda.

Uma editora integrante do GEN | Grupo Editorial Nacional

Rua Conselheiro Nébias, 1.384

São Paulo – SP – 01203-904

www.grupogen.com.br

■ Reservados todos os direitos. É proibida a duplicação ou reprodução deste volume, no todo ou em parte, em quaisquer formas ou por quaisquer meios (eletrônico, mecânico, gravação, fotocópia, distribuição pela Internet ou outros), sem permissão, por escrito, da Editora Atlas Ltda.

■ Capa: Danilo Oliveira

■ **CIP – BRASIL. CATALOGAÇÃO NA FONTE.**

SINDICATO NACIONAL DOS EDITORES DE LIVROS, RJ.

M362f

Mascaro, Alysson Leandro

Filosofia do direito / Alysson Leandro Mascaro. – 8. ed. – São Paulo: Atlas, 2021.

Inclui bibliografia e índice
ISBN 978-85-97-02672-6

1. Direito - Filosofia. I. Título.

20-67468

CDU: 340.12

Meri Gleice Rodrigues de Souza - Bibliotecária - CRB-7/6439



SUMÁRIO

1 Sobre a Filosofia	1
A filosofia como tradição	1
A filosofia como práxis.....	4
2 Sobre a Filosofia do Direito.....	9
A especificidade da filosofia do direito	9
Filosofia do direito e filosofia	9
Filosofia do direito e direito.....	11
Um pensamento de juristas ou de filósofos?	12
A expressão máxima da verdade do direito.....	13
3 Sobre a História da Filosofia do Direito	17
A filosofia do direito pré-contemporânea	18
Das filosofias do direito antiga e medieval.....	19
A filosofia do direito moderna	21
A filosofia do direito contemporânea.....	22
Filosofias do justo e filosofias do direito	23
4 A Filosofia do Direito Grega	27
Os pré-socráticos	30
Sócrates.....	35
Sócrates e os sofistas.....	35
O direito em Sócrates.....	39
Platão.....	44
O mundo das ideias.....	47
Política, direito e justiça em Platão	49
5 A Filosofia do Direito de Aristóteles.....	59
A justiça e suas espécies	60
Justiça universal e particular	60
Justiça distributiva.....	62
Justiça corretiva.....	63

Reciprocidade.....	64
Do âmbito da justiça	65
Agentes e pacientes da justiça.....	68
A equidade	71
A prudência	73
O pensamento político aristotélico	75
A política.....	76
A escravidão	78
Os tipos de governo.....	79
6 A Filosofia do Direito Medieval.....	83
Dos antigos aos medievais.....	83
O Epicurismo	84
O Estoicismo	85
O Cristianismo	88
Paulo de Tarso	91
Santo Agostinho.....	94
A justiça em Agostinho.....	95
O poder e a obediência	96
São Tomás de Aquino.....	97
Fé e razão	99
O tratado das leis	100
O tratado da justiça	104
Dos medievais aos modernos.....	105
Guilherme de Ockham	106
Reforma e Contrarreforma.....	109
7 A Filosofia do Direito Moderna – I.....	115
Renascimento, Absolutismo, Iluminismo	115
Capitalismo e modernidade.....	122
O individualismo	125
A questão do conhecimento.....	127
A filosofia política moderna.....	133
A filosofia do direito moderna.....	137
8 A Filosofia do Direito Moderna – II.....	145
Hobbes	145
O contrato social em Hobbes.....	146
O direito natural hobbesiano	149
Locke	154
O contrato social em Locke.....	155
O direito natural em Locke	159

Rousseau	164
O estado de natureza em Rousseau	167
O contrato social em Rousseau	173
O direito natural em Rousseau	179
9 A Filosofia do Direito de Kant.....	185
O pensamento filosófico kantiano	185
A razão pura.....	187
A razão prática	192
Boa vontade e dever	192
O imperativo categórico	194
O direito em Kant.....	197
Direito e moralidade	197
O contratualismo kantiano.....	201
O direito privado e o direito público	203
O direito das gentes e o direito cosmopolita.....	206
Direito, história e paz perpétua	208
10 A Filosofia do Direito de Hegel.....	211
A identidade entre o real e o racional.....	212
A dialética hegeliana.....	215
A filosofia do direito	219
Direito abstrato, moralidade e eticidade	222
Estado e sociedade civil	226
Hegel e o jusnaturalismo.....	230
Hegel e a Escola Histórica.....	233
11 A Filosofia do Direito de Marx.....	237
As obras iniciais	238
A filosofia da práxis.....	240
Ideia e revolução	240
Filosofia e práxis	243
Materialismo histórico	244
Materialismo dialético	246
A alienação	249
As estruturas sociais.....	250
A lógica do capital	252
Estado e política em Marx	254
O direito em Marx.....	259
O pensamento de Engels.....	267
O Estado em Engels.....	267
O direito em Engels.....	269

12 Os Três Caminhos da Filosofia do Direito Contemporânea.....	273
Três caminhos jusfilosóficos específicos	274
O juspositivismo.....	275
As filosofias do direito não juspositivistas	276
O marxismo.....	278
Horizontes filosóficos contemporâneos.....	279
13 As Filosofias do Direito Juspositivistas.....	281
Correntes dos pensamentos juspositivistas.....	282
Os juspositivismos ecléticos.....	283
Reale	284
A tridimensionalidade.....	285
A ontognoseologia.....	290
Experiência e conjectura.....	293
Os juspositivismos estritos.....	295
Kelsen.....	297
A pureza do direito.....	297
A teoria geral do direito.....	303
Os juspositivismos éticos	311
Habermas.....	313
O agir comunicativo.....	314
O direito e a democracia em Habermas.....	319
14 As Filosofias do Direito não Juspositivistas.....	325
Correntes do pensamento jurídico não juspositivista	327
Heidegger.....	328
O Ser-aí	329
A compreensão existencial	332
O sentido do ser.....	334
O autêntico e o inautêntico	336
A técnica	339
A política.....	341
O direito	345
Gadamer	347
O direito em Gadamer	353
As possibilidades jurídico-políticas da compreensão existencial.....	357
Schmitt.....	359
O decisionismo jurídico e a exceção.....	360
O conceito do político.....	365

A teologia política.....	370
Decisionismo e existentialismo.....	373
Foucault	376
Arqueologia do saber e genealogia do poder.....	376
A microfísica do poder	378
O poder disciplinador.....	381
O sujeito e o biopoder.....	386
15 As Filosofias do Direito Críticas.....	389
A filosofia do direito do marxismo.....	391
Marxismo, direito e revolução	393
Lênin	394
O Estado em Lênin.....	395
O direito em Lênin	401
Stutchka	405
Pachukanis.....	410
O marxismo ocidental.....	420
Gramsci.....	421
A hegemonia em Gramsci.....	422
Bloco histórico; guerra de movimento e de posição; o partido.....	431
A filosofia do direito marxista italiana	435
A Escola de Frankfurt.....	440
Razão técnica e razão crítica	443
Marxismo e psicanálise.....	451
Bloch.....	462
Messianismo e totalidade	462
A utopia concreta.....	464
Dignidade humana.....	468
A ontologia jurídica da utopia	470
Energias para o justo	472
Lukács	474
História e consciência de classe.....	475
A ontologia do ser social	484
Althusser	490
A ciência marxista e o corte epistemológico.....	491
Humanismo e dialética	494
Totalidade e sobre determinação.....	498
Ideologia e direito.....	502
O novo marxismo.....	510
Derivacionismo.....	512

Alternativismos políticos.....	516
Nova crítica do valor	519
Tangentes do novo marxismo e pós-marxismos	522
Bibliografia.....	529