



colección *Pensar*  
no. 2  
**iuscol**

**Carlos Mario Dávila**  
Profesor de la materia

# Filosofía del derecho



**iuscol**

iuscol.com

contacto@iuscol.com

© 2022 Carlos Mario Dávila

Derechos reservados.

ISBN: 978 958 49 6341 3

“Sólo cuando la ciencia vive de la metafísica es capaz de volver a lograr una y otra vez su tarea esencial, que no consiste en coleccionar y ordenar conocimientos, sino en volver a abrir siempre de nuevo el espacio completo de la verdad de la naturaleza y de la historia.”  
M. Heidegger<sup>1</sup>

“Al mismo tiempo, desde el punto de vista de las formas que evocaba, los juristas están todavía en el mundo del humanismo tardío. Ellos [los juristas] son los últimos ‘modernos’, la ‘sospecha’ no los toca mucho...”  
S. Rials<sup>2</sup>

---

<sup>1</sup> *¿Qué es metafísica?* (2009) (trad. H. Cortés & A. Leyte). Alianza, p. 41.

<sup>2</sup> [« *En même temps, du point de vue des formes que j'évoquais, les juristes sont encore dans le monde de l'humanisme tardif. Ils sont les derniers des 'modernes', le 'soupçon' ne les effleure guère...* »] en *Les juristes sont les derniers des modernes* (16 octubre 2008), *Le Monde* [en línea]. Igualmente en Rials (1997). *Veritas iuris. La vérité du droit écrit. Critique philologique humaniste et culture juridique de la forme. Droits*, no. 26, 103-05.

## Tabla de contenido

|   |    |
|---|----|
| Introducción.....   | 11 |
| Primera parte. Filosofías del derecho clásicas .....              | 19 |
| Capítulo I. El derecho natural clásico I<br>(Aristóteles).....    | 21 |
| Presentación .....  | 21 |
| 1. Justicia distributiva y correctiva.....                        | 22 |
| 2. Derecho y moral .....  | 23 |
| 3. El derecho natural aristotélico .....                          | 24 |
| 4. El <i>zoon politikón</i> .....                                 | 25 |
| 5. Las leyes positivas.....                                       | 26 |
| 6. La prudencia.....  | 27 |
| 7. Fundamento de autoridad de las leyes<br>("validez") .....      | 28 |
| 8. Teoría de la equidad .....                                     | 28 |
| Capítulo II. Filosofía del derecho en Cicerón.....                | 31 |
| 1. El derecho romano en sus principios .....                      | 31 |
| 2. Cicerón y el estoicismo medio .....                            | 32 |
| 3. Diferencias entre los estoicos y Aristóteles<br>.....          | 33 |
| Capítulo III. La teoría del derecho sacro. San<br>Agustín .....   | 39 |
| Presentación .....  | 39 |
| 1. La autoridad de las leyes profanas.....                        | 41 |
| 2. La justicia cristiana .....                                    | 41 |
| Capítulo IV. Santo Tomás o el Derecho natural<br>clásico II ..... | 45 |
| 1. Transformaciones en la baja edad media... ..                   | 45 |
| 2. La revolución escolástica .....                                | 46 |
| 3. El pensamiento de Santo Tomás .....                            | 47 |
| 4. La teoría de la ley positiva.....                              | 49 |
| 5. Coincidencias o similitudes con Aristóteles<br>.....           | 50 |

Segunda Parte. Filosofías del derecho  
 “iuspositivistas” ..... 53

|  |    |
|--|----|
| Capítulo I. Los primeros pasos del positivismo<br>jurídico. Hobbes ..... | 55 |
| 1. El estado de naturaleza .....   | 55 |
| 2. La primacía del derecho subjetivo .....                               | 59 |

|   |    |
|---|----|
| Capítulo II. La filosofía del derecho en la<br>ilustración I. Rousseau..... | 65 |
| Introducción al pensamiento de Rousseau ...                                 | 65 |
| 1. El estado de naturaleza .....  | 66 |
| 2. La idea del contrato social.....   | 67 |
| 3. La mística voluntad general.....   | 68 |
| 4. La ley.....  | 68 |

|  |    |
|--|----|
| Capítulo III. Filosofía del derecho en la<br>Ilustración II. Kant..... | 71 |
| Introducción al pensamiento de Kant .....                              | 71 |
| 1. El concepto de derecho .....  | 73 |
| 2. La coactividad del derecho.....                                     | 74 |
| 3. El derecho natural ( <i>Natürliche Gesetze</i> )....                | 76 |
| 4. El estado de naturaleza.....  | 77 |
| 5. El contrato originario ( <i>Ursprünglich</i> ).....                 | 78 |
| 6. La sociedad jurídica universal<br>( <i>Weltbürgerrecht</i> ).....   | 80 |
| 7. El reino de los fines.....  | 81 |
| 8. Conclusión del iusnaturalismo moderno..                             | 81 |

Tercera parte. Filosofías del derecho iuspositivistas  
 del siglo XIX..... 83

|  |    |
|--|----|
| Capítulo I. La jurisprudencia de conceptos ..... | 85 |
| Presentación .....                               | 85 |
| 1. La jurisprudencia de conceptos.....           | 86 |
| 2. La plenitud del derecho .....                 | 87 |
| 3. La creación de conceptos .....                | 88 |
| 4. La función del juez .....                     | 89 |
| 5. Críticas a la jurisprudencia de conceptos .   | 90 |

|  |    |
|--|----|
| Capítulo II. Escuela jurídica de la Exégesis ..... | 93 |
|--|----|

|   |     |
|---|-----|
| 1. Introducción .....   | 93  |
| 2. Características de los exégetas jurídicos ...                                | 94  |
| Capítulo III. La jurisprudencia analítica .....                                 | 97  |
| Presentación .....  | 97  |
| 1. El derecho y su componente: las normas<br>jurídicas ( <i>The Laws</i> )..... | 98  |
| 2. El concepto de obligación (deber) .....                                      | 98  |
| 3. La sanción (el mal) .....  | 99  |
| 4. Elementos del mandato .....  | 99  |
| 5. La superioridad (autoridad) .....  | 100 |
| 6. La ciencia del derecho o jurisprudencia...101                                |     |
| 7. El derecho consuetudinario y el derecho<br>creado judicialmente .....        | 101 |
| Cuarta parte. ¿Filosofía del derecho sin filosofía?<br>.....                    | 103 |
| Capítulo I. El positivismo normativista.....                                    | 103 |
| Introducción, antecedentes y presentación                                       | 105 |
| 1. Naturaleza (ser) y normatividad (deber ser)<br>.....                         | 106 |
| 2. La estructura lógica de la norma jurídica y<br>del sistema jurídico.....     | 106 |
| 3. Validez, conformidad y eficacia.....   | 107 |
| 4. Ciencia jurídica y derecho .....   | 109 |
| 5. La interpretación .....  | 110 |
| 6. Concretización y aplicación del derecho..                                    | 110 |
| Conclusiones sobre el positivismo<br>normativista .....                         | 111 |
| Capítulo II. El realismo jurídico escandinavo ..                                | 113 |
| 1. Una teoría de la fría Europa nórdica .....                                   | 113 |
| 2. El derecho como fenómeno psíquico<br>colectivo .....                         | 114 |
| 3. Definición del derecho .....   | 116 |
| 4. Debate sobre la teoría de la coacción:<br>Kelsen y Ross .....                | 117 |
| Quinta parte. Otras filosofías del derecho .....                                | 119 |



|   |     |
|---|-----|
| Capítulo I. El realismo jurídico norteamericano             | 121 |
| Presentación  | 121 |
| 1. El derecho como predicción                               | 122 |
| 2. El aporte del pragmatismo                                | 123 |
| 3. El <i>Bad Man</i> de O. W. Holmes                        | 124 |
| 4. La crítica a la lógica deductiva en el derecho           | 124 |
| Capítulo II. El positivismo sociológico. H. Hart.           | 127 |
| Introducción, contexto y antecedentes                       | 127 |
| 1. Reglas primarias y reglas secundarias                    | 128 |
| 2. La regla de reconocimiento                               | 129 |
| 3. Reglas desde el punto de vista interno y externo         | 130 |
| 4. Textura abierta, núcleo duro y zona de penumbra          | 130 |
| 5. La discrecionalidad en los casos difíciles.              | 131 |
| Capítulo III. La teoría valorativa del derecho.             |     |
| Ronald Dworkin  | 133 |
| Presentación  | 133 |
| 1. Primera crítica de Dworkin a Hart                        | 134 |
| 2. Segunda crítica de Dworkin a Hart                        | 135 |
| 3. El derecho como integridad                               | 137 |
| 4. El derecho y la literatura                               | 139 |
| Conclusión  | 140 |
| Capítulo IV. Los estudios jurídicos críticos ( <i>CLS</i> ) | 143 |
| Presentación  | 143 |
| 1. La subjetividad. El "Yo"                                 | 145 |
| 2. La deconstrucción como método                            | 145 |
| 3. El derecho como política                                 | 146 |
| Capítulo V. El liberalismo igualitario. Rawls               | 149 |
| Presentación a Rawls  | 149 |
| 1. La justicia como equidad                                 | 150 |
| 2. La estabilidad de la concepción de justicia              |     |

|  |     |
|--|-----|
| .....  | 150 |
| 3. La idea de razón pública .....                                | 151 |
| 4. Principio de legitimidad .....                                | 151 |
| Capítulo VI. El comunitarismo de MacIntyre ..                    | 153 |
| Presentación a MacIntyre .....                                   | 153 |
| 1. Después y tras la virtud .....                                | 154 |
| 2. El retorno a la ética de las virtudes .....                   | 156 |
| 3. El recurso a Aristóteles .....                                | 157 |
| Capítulo VII. Vida humana e interpretación.                      |     |
| Nieto Arteta .....   | 161 |
| 1. Un pensador olvidado .....                                    | 161 |
| 2. Vida humana e interpretación .....                            | 162 |
| 3. El problema del derecho burgués .....                         | 162 |
| 4. El concepto de <i>Geworfenheit</i> (estar-<br>arrojado) ..... | 165 |
| 5. El concepto de situación .....                                | 167 |
| Tabla de contenido .....   | 169 |
| Bibliografía .....   | 175 |
| Básica .....   | 175 |
| Complementaria .....   | 175 |
| Notas .....  | 179 |



Este libro se acabó de imprimir  
en julio de 2022 en Bogotá,  
Colombia.