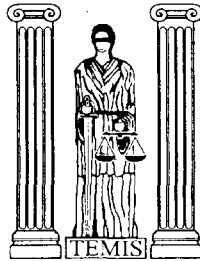


**BENIGNO MANTILLA PINEDA**

Catedrático de Sociología y Filosofía Jurídica en la Facultad de Derecho  
y Ciencias Políticas de la Universidad de Antioquia.

# **FILOSOFÍA DEL DERECHO**

*Reimpresión*



**EDITORIAL TEMIS S. A.**  
Bogotá - Colombia  
2003

# ÍNDICE GENERAL

## INTRODUCCIÓN A LA FILOSOFÍA DEL DERECHO

### CAPÍTULO I

#### NOCIÓN DE FILOSOFÍA DEL DERECHO

	PÁG
I. Los cultores de la filosofía del derecho .....	3
II. El nombre de la filosofía del derecho .....	4
III. El punto de partida de la filosofía del derecho .....	5
1) La limitación de la ciencia del derecho .....	5
2) La necesidad filosófica de meditación sobre todos los objetos ...	7
IV. Filosofía general y filosofía del derecho .....	8
1) Definición de filosofía .....	8
2) Etapas históricas de la filosofía occidental .....	8
3) Tesis sobre la naturaleza de la filosofía .....	9
4) La filosofía como sistema de conocimiento .....	12
a) Aclaración sobre la metafísica y la ontología .....	13
b) La filosofía del derecho como parte de la filosofía .....	14
V. Ciencia del derecho y filosofía del derecho .....	14
1) Ciencias jurídicas en sentido estricto .....	14
2) Ciencias jurídicas en sentido lato .....	15
3) El "jus naturale" .....	16
4) La filosofía del derecho .....	16
5) Relación entre ciencia del derecho y filosofía del derecho .....	16
VI. Objeto de la filosofía del derecho .....	17
VII. Definición de la filosofía del derecho .....	18
VIII. División de la filosofía del derecho .....	19
IX. Función práctica de la filosofía del derecho .....	20

### CAPÍTULO II

#### MÉTODOS DE LA FILOSOFÍA DEL DERECHO

I. Del método en general .....	22
1) La deducción .....	22

	PÁG
2) La inducción .....	23
a) Método genético y comparativo .....	24
b) Razonamiento por analogía .....	24
c) Análisis y síntesis .....	25
3) Los métodos y el conocimiento científico .....	26
II. Métodos de la filosofía .....	27
1) El método intuitivo .....	28
a) Definición de intuición .....	28
b) Formas o especies de intuición .....	28
c) Explicación de la intuición intelectual material .....	28
2) El método deductivo .....	30
a) El procedimiento silogístico .....	30
b) La deducción trascendental .....	31
c) La dialéctica .....	32
d) La fenomenología .....	33
III. Métodos de las ciencias jurídicas .....	35
1) Definición del método jurídico .....	36
2) Preocupación por el método jurídico .....	36
3) Clasificación de los métodos jurídicos .....	37
A) Doctrina del derecho natural .....	37
B) Escuela francesa de la exégesis .....	37
C) Escuela histórica .....	37
D) Escuela dogmática y constructiva .....	37
E) Escuelas de revisión de los métodos tradicionales .....	37
F) Escuela científica francesa .....	38
G) Métodos sociológico-jurídicos .....	38
H) Métodos teleológicos .....	38
I) Realismo jurídico en general .....	38
J) Métodos jurídico-políticos .....	38
K) Movimientos conciliadores .....	38
4) Métodos de la ciencia del derecho positivo en cuanto derecho positivo .....	38
a) Métodos de interpretación del derecho positivo .....	39
b) Métodos de sistematización y construcción .....	40
c) Métodos de aplicación del derecho .....	41
5) Métodos de la ciencia de la legislación .....	41
IV. Métodos de la filosofía del derecho .....	42
1) Método de la filosofía jurídica neo-tomista .....	42
2) Método de la filosofía jurídica neo-kantiana .....	43
3) Método de la filosofía jurídica neo-hegeliana .....	44
4) Método de la filosofía jurídica fenomenológica .....	45

PARTE PRIMERA

ONTOLOGÍA JURÍDICA

CAPITULO III

ONTOLOGÍA JURÍDICA

	PÁG
I. Idealización de la realidad.....	51
II. Restauración de la intencionalidad .....	55
1) La doctrina de la intencionalidad de Aristóteles a Suárez .....	56
2) Restauración de la doctrina de la intencionalidad por Brentano .....	57
III. La nueva ontología.....	59
1) Esfera o región de los objetos reales .....	60
a) Objetos físicos .....	61
b) Objetos biológicos.....	61
c) Objetos psíquicos.....	61
d) Capas de profundidad en la esfera de los objetos reales ..	62
2) Esfera o región de los objetos ideales .....	63
a) Las relaciones .....	63
b) Los objetos matemáticos .....	63
c) Las esencias, significaciones o pensamientos .....	63
3) La esfera o región de los valores .....	64
a) Definición de valor.....	64
b) La estructura óptica de los valores .....	65
4) Esfera o región de los objetos metafísicos .....	66
IV. El problema del ser espiritual .....	67
1) La filosofía del espíritu de Hegel.....	69
a) El espíritu subjetivo .....	69
b) El espíritu objetivo .....	69
c) El espíritu absoluto.....	70
2) El mundo histórico de Dilthey .....	70
3) Las "Formas de vida" de E. Spranger .....	71
4) La teoría del espíritu objetivo de Hans Freyer .....	72
5) El problema del ser espiritual de Nicolai Hartmann .....	72
a) El espíritu personal.....	72
b) El espíritu objetivo .....	73
c) El espíritu objetivado .....	74
V. Ontología jurídica .....	74
1) El derecho considerado como objeto real.....	75
a) Pontes de Miranda: El derecho es energía .....	75
b) Ludwig Gumplowicz: El derecho es el dominio del más fuerte sobre el más débil .....	76

	PÁG
c) El derecho es fenómeno psíquico .....	76
d) Petrazycki: El derecho es emoción pasivo-activa .....	76
e) Hermann Isay: El derecho es decisión .....	77
2) El derecho considerado como objetivo ideal .....	77
f) Fritz Schreier: Los objetos jurídicos son irreales .....	77
3) El derecho considerado como valor .....	79
A) Teoría formal del valor .....	79
a) Lask: El derecho es la encarnación del valor absoluto en lo contingente .....	79
b) Radbruch: El derecho es una realidad referida a valores ..	80
c) Mayer: El derecho es norma cultural sancionada por el Estado .....	81
B) Teoría material del valor .....	82
4) El derecho considerado como ser espiritual .....	83
a) Recaséns Siches: El derecho es forma objetivada de vida humana .....	83
b) Cossio: El derecho es vida humana plenaria; realidad ecológica .....	84
c) Miguel Reale: El derecho es hecho, valor y norma .....	86
d) Nuestra tesis: El derecho es en parte espíritu objetivo y en parte espíritu objetivado .....	87

## PARTE SEGUNDA

### LÓGICA JURÍDICA

#### CAPÍTULO IV

##### EL CONCEPTO DEL DERECHO

I. El objeto y concepto del derecho .....	93
II. El problema de la definición del derecho .....	95
III. La definición del derecho en el positivismo .....	98
IV. La definición del derecho en el formalismo .....	100
1) Stammler: El derecho es querer entrelazante, autárquico e inviolable .....	100
2) Del Vecchio: El derecho es coordinación objetiva de las acciones posibles entre varios sujetos según un principio ético que las determina excluyendo todo impedimento .....	103
3) Hans Kelsen: El derecho es un sistema de normas coercitivas .....	104

	PÁG
V. La definición del derecho en el idealismo neo-hegeliano .....	106
1) Croce: El derecho es un pseudo-universal .....	107
2) Gentile: El derecho es universal .....	108
3) Battaglia: El derecho es universal individual .....	109
VI. La definición esencial del derecho .....	111
1) La intuición de esencias .....	112
2) La esencia lógica derecho .....	112
3) El género próximo de la esencia lógica derecho .....	114
a) Noción de principio .....	114
4) Los principios axiológicos .....	115
a) Noción de acto humano .....	115
b) División de los actos humanos .....	116
c) Legalidad de los actos humanos .....	116
d) El "ethos" o los valores de la conducta intersubjetiva .....	117
5) La diferencia específica de la esencia lógica derecho .....	118
a) La distinción entre derecho y moral en el aspecto histórico .....	118
b) La distinción entre derecho y moral en el aspecto sistemá- tico .....	120

CAPÍTULO V

EL DERECHO EN SENTIDO OBJETIVO

A. Esfera lógica de la norma jurídica .....	125
I. Noción de derecho en sentido objetivo .....	125
II. Estructura lógica de la norma jurídica .....	126
1) El plano de las proposiciones .....	127
2) El plano de los juicios .....	127
3) El plano de las situaciones objetivas .....	128
a) Circunstancias de puro hecho .....	128
b) Cuestiones de derecho .....	129
III. Caracteres de la norma o derecho en sentido objetivo .....	129
1) Abstracción .....	129
2) Generalidad .....	130
3) Estabilidad y certeza .....	130
4) Garantía de la libertad .....	131
IV. El problema de la aplicación de la norma jurídica .....	131
1) La interpretación de la norma .....	132
2) El análisis del caso concreto .....	132
3) La aplicación de la norma .....	132
4) Correctivos de la norma abstracta .....	133
a) La equidad .....	133
b) La analogía .....	135
c) Los principios generales del derecho .....	136

	PÁG
V. Clasificación de las normas jurídicas .....	136
1) Clasificación de García Pelayo .....	136
2) Clasificación de Battaglia .....	137
a) Normas primarias y secundarias .....	137
b) Normas permisivas .....	137
c) Normas taxativas y dispositivas .....	137
d) Normas finales .....	138
B. Esfera ética de la norma jurídica .....	138
VI. Contenido ético de la norma jurídica .....	138
VII. Destinatarios de las normas jurídicas .....	139
1) Teoría de Ihering .....	139
2) Teoría de Thon .....	140
3) Teoría de Battaglia .....	140
VIII. Norma jurídica y coacción .....	140
IX. Norma jurídica y sanción .....	141

## CAPÍTULO VI

### EL DERECHO EN SENTIDO SUBJETIVO

I. Proceso histórico del derecho en sentido subjetivo .....	143
1) El ordenamiento ético de la "polis" griega .....	143
2) La "facultas agendi" de los juristas romanos .....	144
3) La persona de la ética cristiana .....	144
4) La autonomía de la voluntad en el jusnaturalismo de los siglos XVII y XVIII .....	145
5) La "Hora veinticinco" del derecho en sentido subjetivo .....	146
6) Declaración universal de los derechos del hombre .....	147
II. Noción de derecho en sentido subjetivo .....	149
1) Definición del derecho en sentido subjetivo .....	149
2) Caracteres del derecho en sentido subjetivo .....	150
a) Imperatividad .....	150
b) Abstracción y bilateralidad .....	150
c) Coercibilidad .....	150
3) Tipos del derecho en sentido subjetivo .....	150
III. Teorías acerca del derecho en sentido subjetivo .....	151
1) Propugnadores del derecho en sentido subjetivo .....	152
a) Teoría de la voluntad .....	152
b) Teoría del interés .....	153
c) Teoría de la voluntad y del interés mixtos .....	154
d) Teoría ecléctica .....	156
2) Impugnadores del derecho en sentido subjetivo .....	157
a) Léon Duguit .....	157
b) Hans Kelsen .....	158
c) Karl Larenz .....	161

	PÁG
IV. Estructura del derecho en sentido subjetivo .....	162
1) El sujeto del derecho subjetivo .....	162
2) El objeto del derecho subjetivo .....	163
3) El contenido del derecho subjetivo .....	164
V. Clasificación de los derechos subjetivos .....	164
1) Derechos propios de las personas naturales .....	165
2) Derechos comunes a las personas naturales y a las personas jurídicas .....	165
3) Derechos corporativos .....	166

## CAPÍTULO VII

### LA RELACIÓN JURÍDICA

I. Importancia de la relación jurídica .....	167
II. Análisis de la relación jurídica .....	168
1) Definición de relación jurídica .....	168
2) La relación jurídica como síntesis dialéctica de acto y norma .....	168
3) Elementos formales de la relación jurídica .....	169
a) La norma, fuente ideal de la relación jurídica .....	169
b) Momentos lógicos de la relación jurídica .....	170
4) Elementos materiales de la relación jurídica .....	174
a) El sujeto de la relación jurídica .....	174
b) Especies de sujetos de la relación jurídica .....	175
c) El objeto de la relación jurídica .....	179
d) El acto jurídico .....	181
III. Clasificación de las relaciones jurídicas .....	183
1) Relaciones jurídicas absolutas y relativas .....	183
2) Clasificación de De Castro .....	183

## CAPÍTULO VIII

### TEORÍA DE LAS FUENTES DEL DERECHO

I. Noción de fuentes del derecho .....	184
II. Teorías sobre las fuentes del derecho .....	185
1) Teoría de François Geny .....	185
2) Teoría de Giorgio Del Vecchio .....	186
3) Teoría de Luis Recaséns Siches .....	187
4) Teoría de Francesco Carnelutti .....	188
5) Teoría de George Gurvitch .....	190
III. División de las fuentes del derecho .....	190
1) Fuentes materiales del derecho .....	191

2) Fuentes formales del derecho positivo .....	192
A) La costumbre .....	193
a) La costumbre en el derecho constitucional .....	194
b) La costumbre en el derecho penal .....	195
c) La costumbre en el derecho privado .....	195
d) La costumbre en el derecho internacional .....	196
B) La ley .....	196
a) Noción de ley .....	196
b) Promulgación y publicación de la ley .....	198
c) No retroactividad de la ley .....	199
d) Leyes fundamentales y leyes ordinarias .....	200
e) Ley y costumbre .....	200
C) La jurisprudencia .....	201
D) La doctrina jurídica .....	202
a) La ciencia jurídica y la filosofía del derecho .....	202
b) Los principios generales del derecho .....	203

## CAPÍTULO IX

### TEORÍA DEL ESTADO

I. El término Estado .....	205
II. Orígenes y evolución del Estado .....	206
1) Formación primaria del Estado .....	207
a) La tribu, punto inicial del Estado .....	208
b) El Estado como relación de poder .....	208
2) La formación secundaria del Estado .....	209
3) Evolución del Estado .....	209
III. Presupuestos del Estado .....	212
1) El territorio como presupuesto del Estado .....	213
2) La nación como presupuesto del Estado .....	215
3) La soberanía como presupuesto del Estado .....	219
4) Definición de Estado .....	222
IV. Fundamento del Estado .....	223
1) El teleologismo de Aristóteles .....	224
2) El mecanicismo de Thomas Hobbes .....	225
3) Teoría dinamista .....	228
V. Constitución y funciones del Estado .....	230
1) La Constitución .....	230
2) Las funciones del Estado .....	231
a) La función legislativa .....	231
b) La función ejecutiva .....	231
c) La función judicial .....	233

	PÁG
VI. Los fines del Estado .....	233
1) Noción de fin .....	234
2) El Estado como sujeto de fines .....	235
3) Los fines ilimitados del Estado .....	235
4) Los fines limitados del Estado .....	237
5) Los fines conformes a la esencia del Estado .....	238
a) Fines exclusivos del Estado .....	239
b) Fines concurrentes .....	239
VII. Formas de Estado y de gobierno .....	241
1) Formas del Estado .....	241
a) Criterio político .....	241
b) Criterio jurídico .....	242
2) Formas del gobierno .....	243
a) Gobierno de fuerza .....	243
b) Gobierno de derecho .....	244
VIII. Relación entre Estado y derecho .....	244
1) Punto de vista histórico .....	245
2) Punto de vista sistemático .....	246
a) Carácter formador de poder del derecho .....	247
b) Carácter creador de derecho del poder .....	247
3) Estado y derecho interno .....	248
4) Estado y derecho internacional .....	248

PARTE TERCERA

ESTIMATIVA JURÍDICA

CAPÍTULO X

NOCIÓN DE ESTIMATIVA JURÍDICA

I. La filosofía del valor de la Escuela neo-kantiana de Baden .....	253
1) Hermann Lotze .....	254
2) Wilhelm Windelband .....	255
3) Heinrich Rickert .....	258
II. Filosofía del valor y derecho .....	259
1) Emil Lask .....	259
a) Valor científico de la filosofía jurídica .....	260
b) El valor del derecho .....	261
c) El valor científico de la ciencia del derecho .....	262
2) Max Ernst Mayer .....	263
a) Los sistemas axiológicos .....	264
b) Crítica de los valores .....	265

	PÁG.
3) Gustav Radbruch .....	267
a) Realidad y valor .....	267
b) Dualismo metódico y relativismo .....	267
c) La idea del derecho .....	268
III. La teoría de los valores .....	271
1) Franz Brentano .....	271
a) La esencia de los valores .....	272
b) El conocimiento de los valores .....	272
c) Leyes axiológicas .....	274
2) Max Scheler .....	274
a) La intencionalidad emocional .....	275
b) Los valores .....	277
3) Nicolai Hartmann .....	280
IV. Teoría de los valores y derecho .....	283
1) Luis Recaséns Siches .....	284
a) El fundamento estimativo es "a priori" .....	284
b) Objetividad del "a priori" estimativo .....	285
c) La historicidad humana y los valores jurídicos .....	285
d) La justicia y los demás valores jurídicos .....	287
2) Carlos Cossio .....	288
3) Miguel Herrera Figueroa .....	290
4) Una inferencia evidente .....	292

## CAPÍTULO XI

### PERSONA Y LIBERTAD

I. La persona .....	293
1) Vida, psique y espíritu .....	294
a) La vida .....	294
b) La psique .....	295
c) El espíritu .....	296
2) Individuo y persona .....	298
a) El individuo .....	299
b) La persona .....	303
3) Persona y sociedad .....	307
a) Individualismo .....	309
b) Personalismo .....	309
II. La libertad .....	311
1) La libertad metafísica .....	311
2) La libertad jurídica .....	315
3) La libertad política .....	316

CAPÍTULO XII

LOS VALORES JURÍDICOS

	PÁG
I. Los valores jurídicos .....	319
1) Negación de los valores jurídicos .....	319
2) Afirmación de los valores jurídicos .....	321
II. La tabla de valores jurídicos .....	322
III. Rango o jerarquía de los valores jurídicos .....	325
1) El orden .....	329
2) La seguridad .....	330
3) El poder .....	331
4) La paz .....	334
5) La cooperación .....	337
6) La solidaridad .....	337
7) La justicia .....	339
IV. Valor, deber ser y norma .....	341
1) Ser y deber ser como categorías del conocimiento .....	341
2) Valor, deber ser ideal y norma .....	342
3) Validez formal del derecho .....	343
4) Validez material del derecho .....	344
a) Una aspiración legítima .....	344
b) Hacia un nuevo derecho ideal .....	346
5) Realización de los valores jurídicos .....	347
Índice de materias .....	349