

Una filosofía del Derecho en modelos históricos  
De la antigüedad a los inicios del constitucionalismo

Alfonso Ruiz Miguel

## ÍNDICE GENERAL

<i>Presentación</i> .....	11
<b>1. LA ÉPOCA CLÁSICA</b>	
I. EL IUSNATURALISMO ANTIGUO .....	17
1. <i>Del período cosmológico a Platón. La indistinción inicial entre phýsis y nómos</i> .....	18
1.1. El período cosmológico (siglos VI-V a.C.): Heráclito .....	19
1.2. El período antropológico (siglos V-IV a.C.) .....	20
a) Los sofistas, Sócrates y los socráticos menores (cínicos y círenaicos): ruptura entre <i>phýsis</i> y <i>nómos</i> ; primeros atisbos de individualismo .....	20
b) Sócrates y la obediencia al Derecho .....	23
c) Platón: justicia como concepto objetivo y como orden ..	25
2. <i>El modelo iusnaturalista aristotélico</i> .....	27
2.1. Aspectos metodológicos .....	27
a) El teleologismo aristotélico .....	27
b) El conocimiento práctico como no dogmático o retórico	29
2.2. Aspectos éticos .....	32
a) «Naturaleza» en sentido fáctico y en sentido teleológico	32
b) La sociabilidad natural del hombre .....	33
c) La justicia aristotélica .....	35
La justicia según la igualdad .....	35
La justicia según la ley .....	37
d) La fálacia naturalista en Aristóteles (a propósito de la esclavitud) .....	39
e) Justicia según la ley y formas de gobierno .....	42
3. <i>Estoicismo y cristianismo. La cultura entre Grecia y Roma: período helenístico y romano</i> .....	44

3.1. Rasgos comunes a epicureísmo y estoicismo .....	45
3.2. Estoicismo y ley natural .....	47
a) El <i>logos</i> y la <i>recta ratio</i> : ley universal, natural y humana .....	47
b) El <i>consensus omnium gentium</i> .....	48
c) Universalidad y superioridad de la ley natural .....	50
3.3. Libertad y ley: la forma de gobierno republicana .....	50
3.4. Del estoicismo al cristianismo .....	53
a) Teologización, voluntarismo y pesimismo antropológico .....	53
b) Pablo de Tarso: ley natural, igualdad humana y obediencia al poder .....	55
II. LAS CONCEPCIONES DEL DERECHO EN EL PENSAMIENTO ROMANO ...	57
1. <i>Casuismo y justicia en la jurisprudencia romana</i> .....	57
1.1. Derecho y ciencia jurídica; Derecho público y privado .....	57
a) Los tres períodos de la jurisprudencia romana: republicano, clásico y postclásico .....	58
b) La labor de los jurisperitos .....	59
c) Jurisprudencia republicana y clásica: casuística y sistemática .....	61
d) <i>Ius</i> , justicia y reglas .....	63
1.2. El <i>ius gentium</i> .....	67
2. <i>De la jurisprudencia clásica a Justiniano</i> .....	69
2.1. La burocratización de los juristas y la ascendencia de las leyes imperiales .....	69
2.2. La vulgarización del Derecho romano en occidente y la recopilación de Justiniano .....	71

## 2. LA EDAD MEDIA

I. LA CIENCIA DEL DERECHO MEDIEVAL .....	75
1. <i>La evolución del Derecho y el Estado y el mos italicus</i> .....	75
1.1. Rupturas y nexos entre Roma y la Alta Edad Media .....	76
a) El pluralismo jurídico: Derecho romano vulgar y Derecho consuetudinario .....	76
b) El pluralismo político y el Sacro Imperio .....	78
Reyes y leyes .....	78
La idea imperial .....	79
c) La privatización del Derecho público .....	79
d) La cultura: la Iglesia y el Derecho canónico .....	80
1.2. <i>Mos italicus</i> y recepción del <i>ius commune</i> en la Baja Edad Media .....	83
a) El <i>ius commune</i> .....	84
b) El «Renacimiento medieval» y los glosadores .....	85
c) De los glosadores a los «postglosadores» .....	89
La interpretación del <i>ius proprium</i> y la extensión de la <i>interpretatio</i> .....	89
El inicio de los estudios de metodología jurídica .....	91

d) Las discrepancias contemporáneas sobre la naturaleza de la ciencia jurídica medieval .....	94
La faceta historiográfica: análisis y síntesis sistemática ....	95
La faceta conceptual: tópica y sistema deductivo .....	98
2. <i>El mos gallicus y el humanismo jurídico</i> .....	100
2.1. <i>Mos gallicus</i> y jurisprudencia elegante .....	100
2.2. El humanismo renacentista y su influencia jurídica .....	100
2.3. Antecedentes de la codificación civil francesa y del iusnaturalismo racionalista .....	102
3. <i>El Derecho público: rasgos políticos y jurídicos del nacimiento del Estado moderno</i> .....	103
4. <i>Las variaciones del Derecho británico</i> .....	106
4.1. La formación del <i>common law</i> como Derecho judicial ....	106
4.2. Los estudios jurídicos .....	108
4.3. <i>Common law</i> , leyes y precedentes .....	109
II. EL MODELO IUSNATURALISTA MEDIEVAL .....	110
1. <i>Derecho y ley natural en Tomás de Aquino</i> .....	110
1.1. El concepto y las clases de ley .....	111
a) Finalismo y ley eterna .....	112
b) Ley eterna y ley natural .....	113
c) Ley positiva, promulgación y costumbre .....	115
1.2. El Derecho .....	117
a) Derecho y justicia .....	117
b) Alteridad e igualdad del Derecho .....	118
1.3. Ley y Derecho: bien y corrección .....	119
1.4. La evolución del concepto de <i>ius gentium</i> , entre el Derecho natural y el positivo .....	121
a) El <i>ius gentium</i> en Roma .....	122
b) El <i>ius gentium</i> en Isidoro de Sevilla .....	122
c) El <i>ius gentium</i> en Tomás de Aquino .....	123
d) El <i>ius gentium</i> , hacia la escolástica española .....	123
2. <i>La universalidad del Derecho natural: minimalismo y legalismo en moral</i> .....	124
2.1. El minimalismo en la ética y en la relación entre Derecho natural y positivo .....	125
2.2. La concepción legalista de la moral y el Derecho .....	128
a) Legalismo <i>vs.</i> casuismo .....	129
b) Derecho objetivo <i>vs.</i> derechos subjetivos .....	130
c) Intelectualismo jurídico <i>vs.</i> voluntarismo .....	135
El intelectualismo greco-romano .....	135
La ambigüedad de Agustín de Hipona .....	136
El intelectualismo medieval: de Tomás de Aquino a Gregorio de Rímmini .....	137
El voluntarismo medieval: Damiani, D'Ailly, Occam ....	138
Un voluntarismo limitado: Duns Escoto .....	138
Del voluntarismo divino al humano: Marsilio de Padua ...	139

3. <i>La superioridad del Derecho natural: ley injusta, legitimidad del poder político y desobediencia legítima</i> .....	141
3.1. El problema de la ley injusta .....	141
3.2. Los criterios de legitimidad del poder político .....	143
a) La sociabilidad natural del hombre .....	144
b) La atribución divina del poder originario al pueblo .....	145
La titularidad originaria del poder por el pueblo: concepciones descendentes y ascendentes del poder .....	145
Fundamento divino del poder y derecho divino de los reyes .....	148
El bien común .....	149
El pactismo medieval .....	152
Marsilio y la democracia .....	154
El republicanismo de las ciudades italianas: las transformaciones de la teoría de las formas de gobierno de Marsilio a Maquiavelo .....	159
3.3. Las doctrinas sobre la desobediencia al poder injusto .....	163
a) La resistencia pasiva .....	164
b) La resistencia activa ante el tirano anticatólico y el usurpador .....	164
c) La resistencia activa ante el tirano por el ejercicio .....	165
d) El tiranicidio por iniciativa privada .....	166

### 3. LA EDAD MODERNA

I. EL MODELO IUSNATURALISTA MODERNO .....	169
1. <i>El marco previo: el Estado moderno y la Reforma</i> .....	170
1.1. La idea de soberanía y el Estado moderno: Bodino .....	170
1.2. La Reforma protestante .....	175
a) Lutero y Calvino .....	175
b) La construcción de la idea de tolerancia .....	177
Trazos de la historia de la tolerancia .....	177
De la tolerancia como <i>modus vivendi</i> a la tolerancia como derecho .....	180
2. <i>Del iusnaturalismo medieval al racionalista</i> .....	182
2.1. La universalidad del Derecho natural .....	183
a) La distinta concepción de la razón .....	183
Razón secularizada e individual <i>vs.</i> teológica y eclesial ..	184
Razón causal <i>vs.</i> teleológica .....	185
Razón demostrativa <i>vs.</i> interpretativa .....	186
b) La distinta configuración del Derecho natural: el maximalismo ético .....	187
c) La distinta concepción de la naturaleza humana: de la sociabilidad al aislamiento .....	189
d) La distinta concepción del Derecho y la ley: los derechos individuales .....	190

2.2. La superioridad del Derecho natural: el iusnaturalismo deontológico .....	190
a) De la moral como Derecho al Derecho natural como moral .....	190
b) Los avatares de la falacia naturalista .....	194
3. <i>La tríada estado de naturaleza, contrato social y sociedad civil</i> .....	196
3.1. El estado de naturaleza .....	196
a) El carácter histórico o hipotético del estado de naturaleza .....	198
b) ¿Un estado de naturaleza social? .....	200
c) Guerra y paz en el estado de naturaleza .....	201
3.2. El contrato social .....	205
a) El carácter histórico o justificatorio del contrato: consentimiento expreso, tácito y presunto .....	206
b) ¿Uno o dos contratos? Los orígenes de la distinción entre Estado y sociedad civil .....	209
c) El contenido del contrato: liberalismo, autoritarismo y democracia .....	211
3.3. La sociedad civil o Estado: los límites del poder y el derecho de resistencia .....	214
4. <i>Contractualismo e individualismo</i> .....	217
4.1. Tres paradojas del contractualismo .....	217
a) El voluntarismo: racionalismo e intelectualismo .....	218
b) Contrato, Derecho público e individualismo .....	219
c) El dilema del prisionero, la pregunta del idiota y el problema del listillo .....	220
4.2. El individualismo iusnaturalista .....	226
a) Mecanicismo <i>vs.</i> organicismo: el Estado y la sociedad como sumas de derechos e intereses individuales .....	227
b) El consentimiento individual: los derechos de libertad y de igualdad ante la ley y el liberalismo político .....	230
c) Los intereses individuales y el liberalismo económico ....	231
d) Un universalismo demediado: seres humanos, propietarios y mujeres .....	234
4.3. Iusnaturalismo antiguo y moderno: para un balance general .....	238
II. EL DERECHO Y EL ESTADO RACIONALES .....	239
1. <i>Universalismo, iusnaturalismo y teoría del Derecho en Kant</i> ...	241
1.1. La doctrina moral kantiana .....	242
a) La libertad interna o autonomía moral .....	242
b) El imperativo categórico .....	243
1.2. La doctrina del Derecho kantiana .....	244
a) Derecho racional y empírico; Derecho natural y positivo .....	244
b) El derecho innato a la libertad: la distinción entre moral y Derecho y la diferencia entre libertad interna y externa .....	245
2. <i>Del Derecho internacional moderno al cosmopolitismo kantiano</i> .....	247
2.1. La evolución del Derecho internacional moderno .....	247
a) El nacimiento del Derecho internacional moderno: de Vitoria a Vattel .....	247

b) La ambivalente naturaleza jurídico-moral del Derecho internacional .....	248
El Derecho internacional como Derecho natural y derivadamente positivo: el iusnaturalismo ontológico de Francisco de Vitoria .....	249
El Derecho internacional como Derecho positivo y, en parte, natural: el eclecticismo de Gentili y Grocio .....	252
El Derecho internacional como Derecho natural y no positivo: el moralismo de Pufendorf, Tomasio y Wolff ..	255
El Derecho internacional como Derecho positivo y no natural: el positivismo de Zouche y van Bynkershoek ...	258
c) Vattel: del Derecho internacional moderno al actual ....	259
2.4. Las propuestas kantianas para una paz perpetua .....	262
a) Confederación de Estados y derecho cosmopolita .....	262
b) Individualismo y universalismo en Kant .....	265
c) Los límites internos del modelo kantiano .....	266
3. <i>Codificación y constitucionalismo</i> .....	269
3.1. La codificación .....	270
a) Primacía de la ley y dispersión normativa en el absolutismo .....	270
b) Recopilación <i>vs.</i> codificación .....	271
c) La influencia del racionalismo en la ciencia jurídica y en las codificaciones centroeuropeas .....	272
d) La Ilustración y el espíritu codificador .....	273
3.2. El constitucionalismo .....	275
a) Las ideas fuerza del constitucionalismo .....	275
b) Parte orgánica y dogmática en las constituciones .....	277
c) El contraste entre la revolución americana y la francesa	281
Liberalismo y democracia en la Declaración francesa de 1789 y en las enmiendas a la Constitución de Estados Unidos .....	281
Avances y retrocesos del constitucionalismo en el siglo XIX .....	288
<i>Bibliografía</i> .....	293
<i>Índice de autores</i> .....	307
<i>Índice de materias</i> .....	315
<i>Índice general</i> .....	323